POR EL REAL FISCO DE LA INQVISICION DE SEVILLA:

EL DOCTOR

D. IVAN GONZALEZ DE SALCEDO,

MAESTRE-ESCVELA, Y CANONIGO DE LA SANTA IGLESIA DE CORIA, INQVISIDOR APOSTOLICO EN DICHO TRIBVNAL que haze oficio de Fiscal.

Senec. lib. 1. declamat. 7. verſ. Relictus:
MAGNA ENIM VI, OPVS EST, VT ALIQVIS accuſans ſe miſerabilem faciat.

SOBRE

QVE LA PENA DE CONFISCACION DE BIENES, contenida en la condenacion de la memoria, y fama de N. difunto, reo en delitos de Iudaiſmo, ha de comprehēder las dos tercias partes de la herencia de N. hijo ſuyo, aunque no tuuo noticia alguna el dicho reo de la delacion de dicha herencia; y aunque fue antes que ſe le defirieſſe la perpetracion del crimen de Heregia.

EN SEVILLA. Por Iuan Gomez de Blas, ſu Impreſſor mayor, y del Santo Tribunal de la Inquiſicion.
Año de 1665.



Rendiò el Santo Oficio de la Inquisicion de Seuilla a N. por delitos de Iudaiſmo, y con ſequeſtro de bienes; y caſi vn año antes de la priſion, muriô en la Ciudad de Lima vn hijo ſuyo ſin dexar deſcendientes, y dexando a ſu padre inſtituido heredero en las dos tercias partes de ſu hazienda, en conformidad de la ley Real.

Muriò deſpues el Reo, ſin tener noticia de dicha herencia: proſiguioſe la cauſa de Fê, ſubſtanciandoſe en la forma que el Derecho, è Inſtrucciones del Santo Oficio diſponen en los juyzios cõtra Reos difuntos: huuo ſentencia declaratoria del delito, fue cõdenada la memoria, y fama del dicho N. Iudayzante, y declarado a fauor del Fiſco el perdimiẽto de todos ſus bienes, derechos, y acciones, deſde el inſtãte, y tiempo en que cometiò el delito de la Heregia; y en ſu conſequencia pretende, que la confiſcacion ha de comprehender las dos tercias partes de la herencia del dicho N. hijo del Reo.

Parece muy dudoſa la pretenſion, porque el Reo no hizo, ni pudo, acto alguno que perficionaſſe el derecho referido, para poder transferirle en el Fiſco el efecto del crimen; y en caſo que pueda conſiderarſe derecho baſtante para la ſuceſsion, ò tranſmiſsion, reſiſte, y obſta al Reo la incapacidad que contrae con el miſmo delito de Heregia, haziendo lugar a los herederos legitimos. Con que reſpecto de las dos tercias partes de dicha herencia, no dà materia ſobre que cayga la confiſcaciõ, pues la ſentẽcia declaratoria del delito debe obrar igual retrotaccion para el efecto de la incapacidad del delinquente, que obra para el tiẽpo de la confiſcacion.

Diuideſe eſte Informe en dos Articulos. El primero procura aclarar el fundamento, aluſion, y congruencia que tiene la practica del Santo Oficio, en relaxar a la juſticia, y braço ſeglar los hueſſos, y eſtatuas de los Hereges difuntos, y condenar ſu memoria, y fama: que aunque para examinar lo que promete pudiera acobardarme la nota con que Seneca

deſa-

A)deſacredita ſemejante dililigẽcia:eſtoy perſuadido à que en el campo que ofrece eſte papel,no ſe arroja la hoz en mies agena, tanto porque ninguno de nueſtros Autores lo ha tratado, quanto porque la impiedad, ò ignorancia de muchos acuſa de menos graue, tan ponderoſa, y vtil demonſtracion, juzgando por ocioſa la perdida de la honra, ſalvandoſe la vida, como lo reſpõdiò Fauorino (B) Philoſofo de Athenas, en ocaſion de aver demolido ſu eſtatua los Athenięſes, por ſer enemigo del Emperador Adriano.

El ſegundo defiende que ſe deben juzgar, y declarar por confiſcadas, y pertenecer al Fiſco las dos tercias partes de los bienes que dexò el hijo de N. Herege, condenado, que premuriô a ſu padre, aunque al tiempo de ſu fallecimiento avia incurrido el padre en el crimen de Heregia.

ARTICVLO I.

Estriuan las Republicas en el caſtigo, y premio, y juzgaſe impoſsible ſu cõſervacion, ſi hiziere vicio la diſtribuciõ deſtos dos medios, por darſe en vno, y otro firmeza à la emulacion de la virtud, y al temido eſcarmiento. (1.)

Por eſte fin admitio Roma, entre ſus Cenſorias coſtumbres, los certamenes que inventô Grecia para exercicio de virtud, (2.) concediendo a los que cõ legitimo brio ſalian vencedores, eſſenciones de las cargas civiles, y conmodidades pecuniarias. (3.) Y a ſu imitacion ſe introdu-

xeron

(A)

De brevit. vit. *Græcorum iſte morbus fuit, quęrere, quem numerum remigum Vlijes habuit; prius ſcripta fuiſſet Ilias, an Odiſæa, prætere an eiuſdem eſſet autoris alia deinceps huius notæ, quæ ſive contineas, nihil tacitam concientiam iuvant, ſive proferas non doctior videberis, ſed moleſtior.*

(B)

Laurent. Beierlinch. theatr. vit. human. verb. *ſtatua*, fol. 339. lit. C. *Phauorini ſtatuam æream Athenienſes deiecerant, eo quod infenſiſſimus fuiſſet Hadriano Cæſari. Id poſtea quam philoſopho nunciatum eſt nihil planè commotus dixit; vtilius erat Socrati ab Atheniẽſibus aurea priuari ſtatua, quam aurire cicutã. Contempſit vir prudentiſſimus ſtatuę gloriam vita incolumi.*

(1.)

L. 1. ff. de iuſt. & iur. & ibi Cuiac. & Petr. Faber. l. 22. tit. 27. part. 2. l. 5. tit. 1. part. 5. ex Ariſt. lib. 1. Æthic. cap. 5 Simanc. de Rep. lib. 99. cap. 22. Solorçano de patricid. lib. 1. cap. 1. Amay. lib. 2. obſerv. cap. 4. num. 1. Redin. de maieſt. Princip. §. ſed per legitimos num. 158. Bodin. de Repub. lib. 5. cap. 4. Beſold. diſertat. 2. de pæn. pæn. & leg. cap. 1. Petr. Greg. de Rep. lib. 2. cap. 2. Oſſorio de Reg. inſtit. lib. 7. Carol. Sygon. de Rep. Athen. cap. 4. fol. 108. D. Petr. de Salced. cũ fraterno ſanguine, & paterna beneficientia me deuinxit amor, tract. del contrav. cap. 2.

(2.)

L. 2. ibi: *Quod virtutis cauſa fiat*, ff. de aleat. l. 1. §. & qui operas, ibi: *Quia virtutis oſtendendæ gratia hoc faciunt*, ff. de poſtul. Amay. l. vnic. C. de

ve-

xeron despues, y se continuan los Grados de las Vniversidades, con insignias, privilegios; y salarios competentes. (4.)

Por el mismo fin, y segun la importancia de la empressa, fueron subiendo estos aprehensivos honores a otra superior calificacion significada en los Collares, y Coronas: (5.) siendo los Athenienses los primeros que en persona de Pericles, Ciudadano suyo, le costearon al Erario este alimento de la virtud: cuya acertada politica renouaron, y conservan en nuestros siglos, con menos ambicioso, y mas sagrado instituto, los Habitos de las Ordenes Militares. (6.)

Y estendiose a vezes la prerrogatiua que conseguia el militar aliento, ò desvelo politico de vn sujeto, a su familia, (7.) a su posteridad, a los titulos, (8.) y a las estatuas: (9.) para que los frutos de aquellos honores, y la memoria de los Varones heroycos, a quienes representauan los retratos, les encendiesse en emulacion; ò avivasse el ardimiento heredado, para emprehender nuevas hazañas en vtilidad de la Republica. (10.)

No tuuieron poca parte en esta apetecida gloria de la posteridad los Sepulcros, y Epitafios, (11.) que con sus inscripciones dauan alma a las piedras que los engrandecian, particularizandose tambien los Romanos en tener Sepulcros para las familias, (12.) porque se conserva mas firme la memoria, viendo las Vrnas que son religioso deposito de las ceniças de los

 ma-

venat. fer. lib. 10. à num. 11. D. Ceball. Covarr. thes. de la leng. Castellan. verb. *Iusta* belli simulacrum.

(3.)

L. si duas. §. Vlpianus, ff. de excusat. tutor. l. *Commodis, quæ propter coronas sacras prestantur*, ff. de re iudicat. l. spe, ibi: *Commoda præmiorum*. C. quæ res pign. Vitruv. de archit. lib. 9. Horat. lib. 1. od. 1. Petr. Fab. Agonist. lib. 2. cap. 13. l. vnic. ibi: *Coronatis non æmulis corruptis ac redemptis*. C. de Athlet. lib 10. & ibi Amay. à nu. 14. Cicer. apud Revard. ad l. xij. tab. cap. 15. D. Pet. Pantoj. de aleat. in d. l. 2.

(4.)

Ex l. Magistros, C. de profess. lib. 10. Petr. Fab. Agonistic. lib. 3. cap. 28 Didac. Perez l. 20. tit. 4. lib. 4. ordin. Alciat. lib. 1. Parer. cap. 10. Ant. Gom in l. 83. Taur. num. 16. Casan. Catha- log. glor. mund. part. 10. consid. 36. Amay. in d. l. vnic. n. 29. Andr. Mend. de iur. Academ lib. 1. quæst. 11. in terminis privilegiorum, idé Amay. num. 30. Tiraq. de nobilit. cap. 5. num. 1. Aceved. l. 2. tit. 10. lib. 8. Recop. Garcia de nobilit. glos. 35. à num. 4.

(5.)

Valer. lib. 2. cap. 6. Liuius. lib. 7. decad. 7. Veget. de re milit. lib. 1. Tertul de Coron. milit. cap. 7. Meurs. de Archont. Athen. lib. 2. cap. 4. Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 1. cap. 15. Salmuth. in Panzirol. tit. 55. Aul. Gel. noct. Attic. lib. 5. cap. 6. Rosin. antiq. Roman. lib. 2. cap. 27. Ioan. Baltrin. de re milit. lib. 6. cap. 4. Zerd. in Tertull. de Coron. milit. cap. 7. Lips. de milit. Rom. lib. 5. cap. 17.

(6.)

Saavedr. empress. polit. 23. *Pretium virtutis*. D. Ioseph. Micheli, Thesor. de la Cauall. fol. 29.

(7.)

Cicer. in Verr. vltim. action. *Ob earum laborem, ac solicitudinem, fructus illos datos; antiquiorem in Senatu sententiæ dicendæ locum, togam prætextã, sellã curulem, ius, imagines, ad memoriam, posteritatemque prodendam*. Sueton. in Galb. cap. 28. Polid. Virg. de invent. rer. lib. 2. cap. 23.

(8.)

L. 1. C. vt nemo privat. Sueton. in Tiber. cap. 17. Liv lib. 26. Ovid. Fast. 2. Bud. in l. fin. ff. de orig. iur. Angel. C. qui solvendo, ff. de hered. inst. Turturet. de nobilit. gentilit. lib. 2 cap

mayores: piedad, ò consuelo, que le vemos canoniçado en algun modo por el Derecho Pontificio; pues dispone que en caso de morir abinteſtato, ſea enterrado el difũto en el Sepulcro de ſus mayores. (13.)

Pero el Monumẽto mas glorioſo le dedicò el comun aplauſo a los Autores de las acciones heroycas, conſervandolas libres del olvido en el recuerdo eterno de ſus nombres. (14.) Aſsi lo cenſuran elegãtemẽte Thucidides, y Ciceron. (15.) Y por eſſa cauſa rehuſò Tiberio q̃ la Eſpaña Citerior le leuantaſſe eſtatuas, deſſeando en vez dellas, la amoroſa, y perpetua duracion de ſu memoria. (16.)

§. I.

POr iguales paſſos encaminaron la vengãça de los delitos, hermanando la proporcion deſtos contrarios, no ſolamente en las circunſtancias de la culpa, (17.) ò en la preferida atencion que ſe merecieron los delitos publicos, (18.) ſino en aplicar a diverſos tiempos, y ocurrencias el rigor de medicina qual pedia la rebeldia de la enfermedad: (19.) providẽcia que notò expreſſamẽte Thucidides, (20.) y viò Roma practicada en la ley Iulia de las adulteras, pues haſta que ſe promulgaron ſus capitulos las caſtigauan los parientes, ſiendo vengadores de ſu culpa los que ſerian defenſores de ſu inocencia. (21.)

Participaron deſta providente variacion los delinquentes en leſa Mageſtad, ſiendo el deſtierro ſu mas antigua pena, ſi

cap. 9. Pancirol. var. lib. 1. cap. 21. VVolph. Lac. de Rep. Rom. lib. 3. c. 18. Theod. Hoeping. de iur. inſign. cap. 22. Camill. Borell. de præſt. Reg. Cathol. cap. 41.

(9.)

L. lex quæ tutores, ibi: *In qua maiorum imagines*. C. de admin. tut. l. ſi ſtatua, ff. de iniur. l. fin. C. de ſtat, & imagin. Meurſ. de Archont. Athen. lib. 2. cap. 15. Carol. Sygon. de Repub. Athen. lib. 2. cap. 4. Oſuald. lib. 24. comment. cap. 22. lit. R. Valenç. conſ. 83.

(10.)

Abb. in cap. venerabilis Valenç. d. conſ. num. 156. Tiraq. de nobilit. cap 6. num. 15. D. Ioan. Tamai. Salaz. in Martyrolog. Hiſpan. in præf. appoſitè D. Ant. Padilla de fideicommiſ. in rubr. fol. 4. *Arma quoque, & inſignia, quæ in maioratuum creatione imponũtur, vel ipſi Reipublicæ vtilia ſunt, vt liberi eius & cæteri, ad præclara facinora imitanda eorum contemplatione provocentur.*

(11.)

L. Monumentum, ff. de relig. & ſumpt. l. quidam teſtamento ff. de cõdit. inſt. Cicer. lib. 1. de offic. Capitolin. in Gordian. *Sepulchrum milites fecerunt, apud Circæum Caſtrum in finibus Perſidis titulum huiuſmodi addentes, & Græcis, & Latinis, & Perſicis, & Iudaicis, & Ægiptijs literis vt ab omnibus legerent*, &c. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 6. cap. 14. Carol. Sygon. de iur. antiq. Civ. Rom. lib. 1. cap. 8.

(12.)

L. familiaria. ff. de religioſ. l. ergo, §. is autem, ff. de fideicommiſ. libert. l. quia perinde. ff. ad Trebell. Briſon. lib. 2. Select. cap. 14. Forcat. Dialog. 1. num. 8. Ant. Pichard. §. religioſum, inſt. de rer. diviſ.

(13.)

Cap. 1. cap. fraternitatem de ſepult. Læl. Zech. de Rep. Eccleſiaſt. cap. 28. de Parroch. num. 17. Paul. Fuſc. de viſitat. lib. 1. cap. 25. num. 12. Barboſ. de vniverſ. iur. Eccleſiaſt. lib. 2. c. 10. num. 31. l. 2. tit. 13. part. 1. Greg. Lop. gloſ. 1. in l. 5. d. tit. & part.

(14.)

L. bello amiſſi, ff. de excuſat. tut. prin. inſt. eod. Cicer. Philip. 9. Plato lib. 5. de Rep. Virg. lib. 2. Æneid.

Thu-

(22.) si merece Carlos Sygonio entera fè, (23.) y si no la merece Frãco Hotomano. (24.)

Afirma este, aver sido en aquellos primeros siglos el Campo Marcio, teatro al vltimo suplicio del traydor puesto en vn palo; pero esta sentencia debe entenderse en el delito de *Perduelion*, ya fuesse por ley fundamental de Romulo,(25.)compilada por Numa entre las suyas, (26.) ya efecto violento de la tirania de Tarquino, como lo concluye Ciceron(27.) en la defensa de Cayo Rabirio; ò ya con mas certeza por ley especial promulgada en los primeros asientos de la Republica Romana, siendo su Consul Valerio Publicola, como lo testifica(28.) Livio. Danos en ello expressa prueba a la distincion, entre el delito de Perduelion, y Lesa Magestad, de cuya diferencia ofrecẽ no obscura confirmaciõ los I.C. Marciano, y Vlpiano: (29.) y de verdad huuo en la execuciõ de la pena, aun despues que se promulgaron las leyes Gabinia, Varia, y Cornelia, y (trasferida la suma potestad) las leyes de Cesar, y Augusto, confundidas ambas con el vnico nombre de *Iulia*, por aver en essa circunstancia cumplido Augusto la obligacion de adoptado, segun lo observa practicado en otras leyes del mismo Emperador, la vniversal erudicion, y doctrina del señor Dõ Francisco Ramos del Mançano. (30.)

En ambas leyes señalaron a los transgressores la pena del destierro, explicado en

(15.)

Thucid. lib. 2. *Illustrium virorum sepulchrum omnis terra est, & monumẽtum est, non tantum inscriptio in tumulo, sed etiam scripta memoria, quæ in mentibus non in tumulo commoratur.* Cicer. pro Marc. & pro Milon. *Ex omnibus præmijs virtutis, amplissimum est præmium gloria, quæ vitæ breuitatem, posteritatis memoria consolatur.*

(16.)

Tacit. lib. 4. annls. Saavedr. empres. 100.

(17.)

L. aut facta, §. pæna gravior l. respiciendum, ff. de pæn. cap. fraternitatis 12. quæst. 2. Luc. de Penn. in l. 1. C. de desertor. lib. 12. Redin. de maiest. §. sed per legitimos à num. 77.

(18.)

Alex. ab Alex. omnigena eruditione dier. gen. lib. 2. cap. 13. & lib. 3. cap. 5.

(19.)

Arg. l. vnic. ibi: *Vt quos ad vitæ decora, domesticæ laudis exempla non prouocant, saltim correctionis medicina compellat.* C. de emendat. propinq.

(20.)

Thucid. lib. 3 *Etenim verissimile est, mitiores pænas olim in maxima scelera constitutas fuisse; sed cũ tempori' progressu pænarum leges violarentur, ad mortem pleræque processerunt.*

(21.)

Ex Liuio D. Nicol. Anton. de exilio lib. 1. cap. 11. num. 2. insinuat. Covar. de sponsal. 2. part. cap. 7. num. 1, & 2.

(22.)

Paul. lib. 5. sent. tit. 29.

(23.)

Carol. Sygon. de iudic. lib. 2. cap. 29.

(24)

Franc. Hothom. de verb. iur. verbo *perduelles*. Ant. Math. de crimin. tit. 2. cap. 3. num. 1.

(25.)

Ex Dionis Halicarn. lib. 2. Tiber. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 3. nu. 1. can. 6 num. 11. cap. 31. num. 1. Lips. de Reg. legib. Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 2, cap. 29.

Seto

en la aquæ, & ignis interdiction (fiel argumento, aunque castigo de la Romana libertad) y causa per ventura, de no averse establecido indistintamente pena capital a tan atroz delito; (31.) pues es constante, que despues de la repulsa de los Reyes se executò en los Perdueles Marco Manlio, y Casio, como maxima fundamental, para la duracion, y conservacion de las Republicas, segun representò al Senado, y pueblo el Dictador Tito, Quincio Cincinato en la oracion contra Publio Mevio. (32.)

§. II.

YA en tiempo de Alexandro Severo, en que floreciò el I. C Paulo, avia passado a capital la pena de la traiciō; (33) pero no se averigua el Autor de su establecimiento, ni en las Pandectas ay texto alguno que haga mencion de tal pena, aunque generalmente la confunden sin distinguir los tiempos. Solo Vlpiano definiendo, ò describiendo este delito, enuncia la confiscacion de bienes (34.) impuesta al traydor: y responde, que su delito no se acaba con la muerte: descubriendonos en su respuesta otra especialidad, con que privilegiaron la satisfacion que se debia a la Magestad ofendida en primera cabeça, (35.) por estar en contrario las ordinarias reglas del Derecho: pero yà en nuestros tiempos estendida esta especialidad a diferentes casos, y delitos, (36.) en que se procede muerto el reo.

Con-

(26.)
Stephan. Pig. ann. Rom. lib. 1. septimont.

(27.)
Cicer. pro Rabir. *Sed ne Romuli quidem; aut Numæ Pompilij, sed Tarquini superbissimi, atque crudelissimi Regis ista sunt cruciatus carmina.*

(28.)
Liv. lib. 2. *Latæ deinde leges*, & alijs interiectis, *de provocatione adversus Magistratus ad populum: sacrandoque cū bonis capite, qui Regni occupandi consilia inijsset.*

(29.)
L. 3. & l. fin. §. pland. ff. ad l. Iul. Maiest.

(30.)
Ex l. qui in adoptionem, l. si is qui ff. de adopt. l. 3. § si pater, ff. de bonor. possess. Dion. lib. 48. D. D. Franciscus Ramos del Mançano, legalis scientiæ Antesignanus in lect. ad l. 1. Iul. & Pap. in prin.

(31.)
L. 2. §. exactis deinde, ff. de orig. iur. Cicer. d. orat. pro Rabir. *Ista laus primum est maiorum nostrorum Quirites qui expulsis Regibus vestigium nullum in libero populo crudelitatis Regiæ retinuerunt.* Petr. Gudel. de iur. novis. lib. 5. cap. 13. num. 27.

(32.)
Tit. Liv. lib. 4.

(33.)
Paul. d. cap. 29. *Nunc vero humiliores bestijs obijciuntur, vel vivi exuruntur: honestiores capite puniuntur.*

(34.)
Dict. l. fin. ff. ad l. Iul. Maiest. etiam Paulus transumptivè in l. meminisse C. eod.

(35.)
Dict. l. fin. l. Maiestatis. C. eod.

(36.)
L. 1. ff. ad l. Iul. repetund. l. fin. ff. ad l. Iul. peculat. Pet. Barbos. in l. Si filius de iudic. num. 160. Amay. l. eorum. C. de iur. fisc. lib. 10. D. Ioan. Solorç. dilucidè in lib. 5. cap. 11. Polit. Indian. Reuerendiss. D. D. Nicolaus Fermosino, post egregie navatam operam rei literariæ, & S. Inq. muneri in tractu Vallisoletano, & Supremo Senatu, ad Asturicensem Ecclesiam evectus, de Consil. alleg. 59. per tot.

§. III.

CONfirmaron el rigor del vltimo supplicio los Emperadores Archadio, y Honorio, (37.) expressãdo la confiscaciõ de bienes, y mãcomunãdo a los hijos del traydor en el castigo de la mendiguez, y perpetua infamia. Ya porque se temieron que la imitacion de los padres avia de quedar vinculada en los hijos, con la oculta influencia de la sangre (38.) (fundamẽto a los estatutos que piden pureza (39.) de ella) Ya porque considerassen los legisladores para la extencion deste castigo, que los padres reprimirian sus alevosos pensamientos, viendo el mayor dolor que les amenaça en la pena de los hijos: (40.) consideracion que induxo a los Egipcios a castigar al padre que mataua a su hijo, con poner a sus ojos tres dias continuos el cadauer; siendo esta vez sentencia difinitiua la vista del tormẽto. (41.) O ya que se digiriesse esta ampliacion a cortar el hilo de la sucesion, en hijos de tal padre, porque no se reintegrasse en ellos su duracion, y memoria, (42.) y se les siguiesse la honra de la descendencia; cuyo natural medio afiançaron los Romanos con la artificiosa conservacion de los fideicommissos perpetuos, y contemplacion de nombres, (43.) y los Españoles con la perpetuidad de los Mayorazgos, y delacion de Armas, y apellidos. (44.)

§. IIII.

ESfuerçase este motiuo, y que las iras de las leyes se armaron contra la me-

C

(37.)

L. Quisquis, C. ad l. Iul. Maiest. consonat l. 2. tit. 2. part. 7. ibi: *Debe morir por ello*. Covarr. lib. 2. var. cap. 8. num. 3. Ant. Gom. tom. 3. cap. 2. num. 6. l. 1. tit. 18. lib. 8. Recop. & ibi Azeved. fusse. Ant. Pichard. inst. de pub. iudic. §. publica autem.

[38.]

Dict. l. quisquis. § filij, ibi: *In quibus paterni, hoc est hæreditarij, criminis exempla metuuntur*. Quintilian. lib. 5. de Orat. Cicer. pro Roscio. Pet. Gudelin de iur. nouiss. lib. 5. cap. 16. num. 19. Ceuall. comm. quæst. 653. & Philosophicis principijs innixiis *Paul. Zach.* quæst. medicoleg. lib. 1. quæst. 4. à n. 19. tit. licet renuat Simanch. hanc esse causam extensionis, de Cathol. instit. cap. 29. num. 16.

[39.]

Gell. lib. 1. noct. Atticar. cap. 12. *Nefas est capi Vestalem, cuius parentes, alter, ambove, in negotijs sordidis versati sunt* Salaç. Martyrol. Hispan. tom. 2. die 2. Mart. fol. 85. Fenest. de Magist. Rom. cap. 6. licet Lips. de Vest. & Vestal. asserat etiam libertinas capi potuisse. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. Castill. tom. 4. part. 2. lib. 5. cap. 128. num. 16. Valenç. cons. 90. Paz de tenut. tom. 1. cap. 32. num. 89. Torreb. de iur. spirit. lib. 13. cap. 22. per tot. D. D. Ioan. Escobar del Corro, olim Senatui Generalis Inq. Patrem Conscriptũ, in tractatu omnibus numeris absoluto de purit. prob. maximè part. 1. quæst. 3. §. 3.

[40.]

L. isti quidem ff. quod met. caus. cap. afferte mihi gladium de præsump. in terminis vt aiunt terminantibus glos. in extrauag. Ioan. de Pæn. §. filij eius. Petr. Gudelin. d. cap. 16. *hoc antiquum est, & omnium ciuitatum, ac preclarè legibus comparatum vt charitas liberorum amicitiores parentes Reipublicæ redderet*.

[41.]

Ex Diodor. Sicul. lib. 2. cap. 3. And. Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 5. cap. 5.

[42.]

Ecclesiast. cap. 30. *Mortuus est pater; & quasi non est mortuus: similem enim reliquit sibi post se*. l. liberorum. §. fin. ff. de V. S. l. lege C. de leg. hæred. Auth. de nupt. in prin. l. 3. tit. 20. part. 2. Steph. Gratian. discept. for. cap. 108. num. 55.

L.

memoria del traydor, pues passaron à cōdenarla despues de muerto el reo. (45.) Dieron principio los Romanos a su execucion, arrojado el mando de los Reyes en la persona de Tarquino, estableciendo no solo que se estinguiesse el nombre de Rey, negado absolutamente en aquella Republica el comercio desta voz, como aborrecible a la libertad; (46.) sino que tambien el de los Tarquinos quedasse nefando, (47.) tanto, que en pena de su tirania fue consagrado a Marte el campo Tarquinense; y desde el consulado de Bruto, mudado el nombre de sus primeros dueños, en el de Campo Marcio. (48.) Con igual demonstracion fue castigado Marco Manlio por su traycion intentada, acordando el Senado, que en adelante ninguno de la familia Manliana pudiesse nombrarse Marco. (49.) Los Claudios ilustres, entre las principales familias de Roma abdicarō de la suya el prenōbre de Lucios. (50.) Continuòse esta loable formula aun entre los vltimos espiritus de la Republica, y primeros alientos del Imperio, priuando del nombre de Marco a la familia Antoniana, en odio de Marco Antonio. (51.) La memoria de Domiciano fue juzgada por indigna de los Anales; y assi se abrogaron todos sus mandatos, leyes, y titulos, y fue restituido el nombre que oy mantiene al mes de Octubre, que por el suyo avia trocado Domiciano, (52.) a imitacion de los Cesares Iulio, y Augusto. La misma demonstracion se executó cō

el

(43.)

L. cum filius, §. pater, ff. de legat. 2. l. filiæ suæ, ff. de condit. & demonstr. l. vxorem, ff. de manum. test. cap. olim. §. quæst. 1. l. hoc iure, §. fin. ff. de donat. l. cum ita legatur. §. in fideicomm. l. peto, §. fratre. ff. de leg. 2.

(44.)

Simanc. de Cathol. instit. cap. 9. à num. 125. Molin. de primog. lib. 1. cap. 1. num. 7. & lib. cap. 11. num. 6. Padill. de fideicomm. in rubr. fol. 4. Guid. Pap. decis. 251. Larrea decis. Gran. 3.

(45.)

L. 6. 7. & fin. C. ad l. Iul. Maiest. ibi: *Post mortem nocentium hoc crimen inchoari possit, vt conuicto mortuo memoria eius damnetur.*

(46.)

Liuius lib. 2. *Aufer hinc Regiū nomen.* Sygon. de antiq. iur. ciuil. Rom. lib. 1. cap. 6.

[47.]

Liv. lib. 4. *Colatinum Tarquinum Consulem nominis odio.* & lib. 6. *Non placere nomen.*

(48.)

Liv. d. lib. 2. *Ager Tarquinorum, qui inter Vrbem, & Tyberim fuit consecratus Marti, Martius deinde campus fuit.*

(49.)

Liv. lib. 6. *Quod gentis Manliæ decreto cautum est ne quis deinde sic Manlius vocaretur.*

(50.)

Sueton. in Tiber. cap. 1. vbi Beroald. & Leuin. Torrent.

(51.)

Plutarch. in Anton. Renat. Chopin. de Doman. Franc. lib. 1. tit. 8. num. 9.

[52.]

Suet. in Domit. cap. 23. Plin. in Panegir. Euseb. Cæsar. in Chronic. ann. 100. Macrob. lib. 1. cap. 12. Saturn. Buleng. de Imp. Rom. lib. 2. cap. 14. Theod. Hoeping. de iur. insign. cap. 16. num. 58.

Lam-

el Emperador Cõmodo. (53.) Siguiolos el gran Constantino contra Maximiano su yerno; y Theodosio contra el traydor Eutropio, (54.) testando su nombre de los Fastos Consulares, y publicando para su cumplimiẽto los Emperadores Archadio, y Honorio, la ley que se insertó en el Codigo Theodosiano; (55.) Pero en el Iustiniano, ni en las Pãdectas, no se halla mencion hasta el tiempo del I.C. Marciano, (56.) que enuncia aver dado principio a semejãte practica el Emperador Marco, executãdola cõ el Senador Drunciano, por aver sido cõplice en la traycion de Casio: sobre cuya verdad historial Capitolino, y Vulcacio Gallicano acusan la noticia del I.C. (57.)

§. V.

ARmaronse las leyes de igual seueridad contra el crimen de la Heregia, guardando al parecer el orden mismo que avian practicado contra los delinquentes de la ofendida Magestad humana; pues en quanto a la confiscacion de bienes, la determinaron los Emperadores Constancio, y Iuliano: (58.) y en quanto admitir la acusacion contra la memoria del Herege difũto, los Emperadores Archadio, Honorio, y Theodosio, (59.) especificandolo en la persona, y Heregia de Eutichio, Valentiniano Tercero, y Marciano: (60.) pero es de notar, que ninguno impuso pena de muerte a los Hereges, como expressamenta lo escriue San Agustin en vna carta a Dulcidio, (61.) hasta que en tiẽpo de Anastasio, ô Iustino se estableciò

con-

(53.)

Lamprid. in Commod.

[54.]

Niceph. Calixt. Hist. Eccl. lib. 3. cap. 4. *Lex autem, opera eius lata, ex publicis monumentis sublata & nomen eius in Cathalogo, & nomenclatura Consulum expunctum est.* Cassiod. hist. trip. lib. 10. cap. 4.

(55.)

L. 17. C. Th. de pœn. *Vt eiusdem vniversis actibus antiquatis, omnia mutescant tempora, nec eius enumeratione sæculi nostri labes apareat.* Spond. annal. ann. 399. num. 3.

(56.)

Dict. l. 7. C. ad l. Iul. & ibi Gothoft.

[57.]

Vulcat. Gallican. in vit. Cass. Capitol. in vit. Marc. Ant. Math. de Crim. tit. de Læss. Maiest. cap. 3. num. 5.

[58.]

L. 1. C. de Apostat.

[59.)

L. Manicheos. §. 4. *In mortem quoque inquisitio extendatur.* C. de hæret.

[60.]

L. quoniam venerabilis 23. ibi: *Abolcatur quidem Euthichetis damnosa memoria.* C. de Episcop. & Cleric.

[61.]

D. Aug. Epist. 68. ad Dulcid. *Non enim tu in eos ius gladij vllis legibus accepisti.* Innoc. Ciron. in ius Canon. tit. de hæret.

L. 11

contra los Manicheos: (62.) de cuya circunstancia Antonio Mateo, (63.) improbando la sentencia de otros Autores (64.) quiere tomar argumento para afirmar que el delito de la Heregia no està comprehendido en la ley Iulia de la Magestad; pues quãdo mas se estiendã los Rescriptos citados, la daràn qualidad de crimen publico; y esto estrechandose a las especies de Apostasia, Manicheos, y Donatistas: (65.) pero bien se vè que la afirmacion de este Autor contiene poca piedad, y verdad, porque la Auth. Gazaros (66.) comprehendiò qualquier especie de Heregia, è impuso la pena de muerte; dando la razon para lo vniversal del decreto, ser mas atroz culpa ofender la eterna, que la temporal Magestad; (67.) è importando la voz *Difidacion, ò Bando*, con que se explica el texto, pena de muerte, que aun puede qualquiera particular executarla en el bandido. (68.)

§. VI.

DE qualquiera suerte nuestros Catolicissimos Reyes fueron los primeros legisladores que castigaron con pena de fuego al Herege; pues aunque parece que no se estableciò hasta en tiempo del Sabio Rey Don Alonso, (69.) y nos lo propone la ley de la partida: *Debenlo quemar en fuego de manera que muera*: y en ella advierte Gregorio Lopez, con autoridad de Hostiense, que antes de aquella ley solo por costumbre se executaua la pena de fuego. Es constante en nuestras Histo-

rias,

(62.)

L. 11. C. eod: *Vbicumque Manichei inveniantur, caput damnandi sunt*. C. de hæret.

(63.)

Ant. Math. d. tit. 2. num. 2.

(64.)

Ant. Gom. tom. 3. cap. 2. num. 1. Damhaud. in prax. cap. 61. Tiber. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 1. Farin. de hæres. quæst. 112.

(65.)

L. 4. C. de Apostat. l. Arriani. C. de hæret. l. quisquis. C. Theod. eod. Noster Ludov. de Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quæst. 9. num. 114. Petr. Gudel. de iur. noviss. d. cap. 16. num. 43. Noster Didac. Canter. in qq. crim. cap. 1. de hæres. num. 59.

(66.)

C. de hæret.

(67.)

Dict. Auth: *Cum longe gravius sit, æternam, quam temporalem lædere Maiestatem.*

[68.]

Cap. 1. de homicid. in 5. Mart. de iurisd. 4. part. cas. 29. num. 24. Gutier pract. lib. 3. quæst. 7. num. 11, expresis verbis. l. 3. tit. 27. part. 7. Alex. cons. 65. num. 2. vol. 3. Ceball. resol. crim. cas. 222. Cavalcan. de brach. Reg. part. 4. num. 119. Giurb. cons. crim. 3 num. 5. & 13.

(69)

L. 2. tit. 26. part. 7. & ibi Greg. *Verbo essa mesma muerte*. Farin. de hæres. quæst. 189. num. 3. Sous. in aphorism. lib. 3. cap. 6. num. 1. Castr. Palao tom. 1. tract. 4. disp. 5. punct. 2. Cæsar. Carena de offic. S. Inq. part. 3. tit. 13. § 1. num. 6.

Ma-

Quemar Herejes desde quando

rias, (70.) que el Rey Don Ramiro el Primero castigò con pena de fuego a los Nigromàticos, y Hechiceros, por los años de 843. religiosa vengança que adelantô el Santo Rey Don Fernando, lleuando en sus ombros mismos la leña para quemar los Hereges; (*) aplicandósela en el suplicio, como zeloso ministro de la justicia diuina: y executandolo asi por la era M.CC.LV. en el primer Auto (**) de Fè que el gran Patriarcha Santo Domingo celebrò en España; de que permanecen pinturas (***) en sus Conventos de Santo Thomas de Avila, y nuestra Señora de Atocha, en Madrid. Con lo qual queda vencida la competencia de la antiguedad, que en el Reyno de Francia suponen a esta pena, executada por mandado del Rey Roberto (71.) en vnos Hereges Manicheos que le infestauan año de 1017. Y la que en Alemania atribuyen al Emperador Federico el Primero, por el año de 1118. si es que no tiene mas certeza la noticia de Tiberio Deciano, que haze autor de esta pena, por legal en el crimen de la Heregia, al Emperador Federico II. en el año de 1222. renouada en el de 1540. por la zelosa, y heroyca Fè del señor (73.) Emperador Carlos V.

Nuestro erudito Simancas (74.) halla insinuada esta pena de fuego en la acta primera del Concilio Calcedonense, en voto del Obispo de Alexandria contra Eutichio: y en los textos civiles (75.) no falta insinuacion de la congruencia del ele-

(70.)

Marian. Hist. Hisp. lib. 7. cap. 13.

(*)

Episcop. D. Luc. Tudens. era 1255: *Quoscumque reperiebat hæreticos flammis exureret & ipse vice famulorum ignẽ, & ligna in eis comburendis ministrabat:* P. Ioan. de Marian. Histor. lib. 12. cap. 11. in princ. *Ferdinandus, Rex regnipotens hæreticis infensus maximẽ, quos tormentis exagitandos curabat; solitus ipse quasi victimarius ignem arsuris manu, lignaque subijcere improbitatis odio.*

1. Auto de fee en España

[**]

P. Anton. Quintanadueñ. lib. sanct. Hispalen. §. 3. fol. 194.

(***)

Quibus ea fides adhibenda est ac Chronicis, & literis in lapidibus, muris, & columnis incisis; cap. de quibus 20. dist. ibi: *Ad Catholicæ Ecclesiæ Historias Catholicas à Doctoribus Catholicis scriptas manum mittite.* l. 2. §. eodem tẽpore, ff. de orig. iur. l. in quæstionibus ff. ad l. Iul. Maiest. l. 1. ff. de offic. Præt. ibi: *A quibusdam scriptoribus traditum est*, & post antiquos testatur Garcia de nobilit. glos. 18. num. 10. Lara de anniversar. lib. 1. cap. 25. Gratian. cap. 893. à num. 6. Castill. de tertijs cap. 3. nu. 3. Salgad. de Reg. protect. 3. part. cap. 10. à num. 274. Valenç. tom. 1. cõs. 79. num. 32. D. Ioseph Vela dissert. 4. n. 14. Alex. Trentacinq. var. lib. 2. tit. de probat. resol. 6. Pareja de instrum. edition. tit. 1. resol. 3. §. 5. à num. 44. Olea de cessione iur. tit. 3. quæst. 3. num. 22.

(71.)

Beierlinch. Theatr. vit. hum. lit. I. verb. *Ignis*, & lit. H. verb. *Hæresis.*

(72.)

Tiber. Decian. tract. crim. lib. 1. cap. 42. num. 4. vers. *Hoc autem.*

(73.)

Iodoc. Damhaud. in prax. cap. 61. num. 59. Decian. dict. cap. 42. num. 4.

(74.)

Simanch. de Cathol. inst. cap. 45. num. 21: *Si Eutiches prẹter dogmata Ecclesiæ sapit, non solum pæna dignus est, sed & igne.* D. Greg. in Dialogo lib. 1. cap. 4. testantur consuetudinem. Padilla in l. transsigere num. 58. C. de transact.

elemento; pues consumido de su vorocidad el cuerpo, sirve de victima para aplacar la justa ira de Dios, sin quedar reliquias que inficionen, y agravien la pureza elemental de la tierra.

§. VII.

NO se dedignarõ los sagrados Canones de admitir entre su blanda disciplina, correccion tan severa; disponiendo que la infamia comprehendiesse a los hijos de los Hereges; (76.) que se confiscassen los bienes; (77.) y que despues de muertos los delinquentes, se procediesse a la declaraciõ de su delito, (78.) en cuya execucion lo inquieren los Edictos que publica el Santo Oficio, ibi: *O difuntos ayan dicho, ò hecho, ò creido.* (y cuya conclusion supongo debe entẽderse en terminos de Heregia formal, (79.) y que para este juyzio requirieron las leyes correspondientemente, que el delito de traiciõ fuesse en primera cabeça) (80.) Mas antes, como en materia propriamente espiritual, fulminaron censuras (81.) contra los Hereges, para que fuessen castigados en el alma, en el modo que lo puede ser en este siglo; pues es delito que comete el animo, sintiendo mal de la fè que professa. (82.)

§. VIII.

YAun no perdonò la actividad de las cẽsuras a los huessos de los Hereges, lançandolos de los lugares sagrados con la priuacion de sepultura Eclesiastica, para que esta pena fuesse freno, ò castigo de los delitos, al passo que es instrumento a la emu-

Iul. Car. lib. 5. sent. §. hæresis num. 7. noster Roxas sing. 91. Anton. Scap. de iur. non script. lib. 5. cap. 32. Menoch. de arbitr. cons. 374. num. 2. Spino in specul. testam. in glos. rubr. part. 12. num. 46. Mart. Delrio disq. magic. lib. 5. sect. 16.

(75.)

Dict. l. Arriani, ibi: *Quoniam his nihil relinquẽdum loci est, in quo etiam ipsis elementis fiat iniuria.* l. damnato. l. quicumque, *vt facinorosæ perversitatis vestigia flammis combusta depereant.* Ant Clar. Silu. ad leg. Reg. axiomat. cap. 8 *Sed iustitiæ divinæ huius elemẽti violentia serviet in tollendo, & expiando, quod humana impietate pollutum est.*

(76.)

Cap. quicumque. §. hæretici autem cap. statutum, el 2. de hæret. in 6. Covar. lib. 2. var. cap. 8. Cancer. d. cap. 1. Roxas sing. 66. num. 2. Quod etiam Regijs legibus cautum est l. 4. tit. 26. part. 7. Adques gradus protrahatur infamia, & an irrogetur filijs patre desipiscente. l. 2. tit. 2. part. 7. l. 3. tit. 3. lib. 8. Recop. Parlad. in differ. 108. à num. 11 Aug. Barbos. d. cap. statutum. Peñ. in direct. part. 3. quæst. 115. Azor inst. moral. par. 1. lib. 8. cap. 13. quæst. 8. Et an effigiat infamiæ notam, qui in publico suggestu abiuravit de levi suspicione, Lic. D. Ioan. de Oliver, in Fisci nostræ Inq. Advocatiam mihi commilitio sociatus, quadam alleg. cui adnecto D. Fermosin. de confisc. alleg. 38. num. 55.

(77.)

Cap. siquis cum minutibus 6. quæst. 1. cap. vergentis de hæret. cap. cum secundum leges eod. in 6. cap. super quibusdam de V. S. Alciat. in cap. 1. n. 74. de offic. ordin. Simanc. de Cathol. inst. cap. 9. per tot. Guazin. de confisc. ampl. 69. concl. 13. num. 1. D. Fermos. in cap. vergentis alleg. 1. n. 10. Seraph. Marin. de confisc. quæst. 4. à num. 5.

(78.)

Cap. sane profertur 24. quæst. 2. cap. siquis Episcopus. cap. accusatus. §. in eo de hæret. in 6. Simãc. d. tract. cap. 4 n. 4. Torrebl. de iur. spirit. lib. 13. Reverẽdiss. D. D. Didacus Garcia de Trasmiera, qui dum è Patritia Generalis Inq. dignitate Zamorensis Episcopus salutatur, fato præreptus est, in stimul. Ed. quæst. 6. cap. 2.

(79.)

Dict. cap. accusatus. §. si verò. Simãc d. cap. 4. num. 5. observat de fautorib.

&

emulacion de los honores, ſegun perſuade en vna de ſus declamaciones Quintiliano. (83.) Eſta privacion no ſolamẽte fue conſequencia de la excomunion que el difunto avia contraido, la qual impide la humacion en lugar ſagrado, (84.) ſino pena eſpecial eſtablecida por el Pontifice Alexandro III. en el Concilio Lateranenſe, Alexandro IIII. (85.) Gregorio IX. año de 1236. y Inocencio IIII. año de 1254. Y practicada entre los Griegos en los ſacrilegos, aun con la circunſtancia de deſenterrar ſus hueſſos quando ya avian ſido entregados a la ſepultura. (86.) La miſma pena executauan los Atenienſes con los traydores, (87.) y Veſpaſiano ſe la aumentò a los conjurados: (88.) tomada ſin duda del gran aprecio que todas las naciones hizieron del honor vltimo del ſepulcro, por deber entonces a la tierra las entrañas de madre, quando nos deſamparan los demas elementos. (89.)

De los Hebreos nos ofrecen las diuinas letras vna ponderoſa inſinuacion en el Rey Ioran. (90.) Eſſe caſtigo tuuo por ſus maldades Iaſſon, deſterrado en Lacedemonia; (91.) y eſſa circunſtancia lamẽtaua ſin conſuelo el viejo Iacob, en la ſupueſta muerte de ſu hijo Ioſeph. (92.) Siendo tan religioſa eſta obſervãcia en aquel pueblo, que no excluian della al enemigo, ni al que avia muerto en el patibulo; ſegun teſtifica el inſigne Hiſtoriador Ecleſiaſtico Don Iuan Tamayo de Salazar. (93.)

De otras muchas naciones apuntò el cuy-

& receptatoribus. Acuña in decis. part. 1. d. 23. cap. 15. num. 6. ob idque non eſſe denuntiandos. D. Traſmier. d. cap. 2. num. 4.

(80.)

Text. ſic accipiendi in l. ex iudiciorum, ff. de accuſat. l. Panthonius. §. rei perduellionis, ff. de adquir. hære. l. donationes in concubinam, §. fin. ff. de donat. l. cum filius. §. fin. ff. de legat. 2. l. 5. C. de bon. libert. Pichard. § publica, inſt. de publ. iudic. cui adiunges Eguin. Baron. ad d. tit. inſt. Petr. Gudelin. de iur. noviſſ. l. cap. 16. num. 28.

(81.)

Cap. cum Chriſtus, cap. excõmunicamus. cap. ad abolendam de hæret. Tertull. de Bapt. cap. 15. Ricciul. de iur. perſ. extr. grem. Eccleſ. lib. 5. cap. 13. num. 4. D. Ioan. Anton. de Otalora de irregul. ex pænit. publ. excurſ. 2. num. 8.

(82.)

Fr. Alphon. de Caſtro de inſt. hæret. punit. lib. 2. cap. 18. in prin.

(83.)

Declam. 274. *Non ſatis putaverunt maiores, eas penas conſtituere, quas poſſet aliquis excipere in vita, multo magis tangit ſepultura ad cogitationem, poſt ſe futurorum plerique grauius mouentur.* Amay. in l. eorum. C. de iur. fiſc.

(84.)

Cap. quibus 13. quæſt. 3. cap. à nobis cap. ſacris de ſepultur. cap. ad hæc de privileg. Clem. 1. de ſepultur.

(85.)

Cap. ſicut ait de hæret. cap. quicũque eod. tit. in 6. Peñ. in calce direct. fol. 3. & 17. l. 8. tit. 13. part. 1. Roxas ſing. 181. Menoch. de arbitr. caſ. 374. num. 8. Farin. de hæreſ. quæſt. 192. §. 3. num. 38. Torrebl. de iur. ſpirit. lib. 13. cap. 16.

(86.)

Thucid. lib. 1. bell. Peloponeſ. *Sed etiam ſublata defunctorum oſſa ſunt abiecta.* Simanc. d. cap. 17. num. 2.

(87.)

Ex Xenoph. & Thucid. Tiraqu. in annot. ad Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 6. cap. 14.

(88.)

Sueton. in Veſpaſ. cap. 2. in fin.

(89.)

Sic Plin. lib. 2. at Seneca profundet lib.

deſenterrar los hueſſos

cuydado; y abreviò los ritos muy à mi intento Luciano,(94.) sobre cuyo assumpto ay escritos muchos, y escogidos tratados, a que me remito: (95.) no escusandome de referir que hasta algunos irracionales dan sepultura a los de su especie, como de los Delphines, y de las Hormigas, lo atestigua el docto, y grãde D. Iuan de Solorçano. (96.) Y que el mismo derecho civil que tanto defiriò a la aniquilacion de la persona del esclauo, le restituya a la libertad natural, para los efectos del sepulcro, quedando religioso el lugar en que era enterrado: (97.) piedad que adelantaron los Ciudadanos de Marsella, igualando al de sus hijos, el entierro de sus esclauos (98.)

Que tal fue en los Romanos esta religiosa superesticion, se acredita llenamente en tantos privilegios concedidos al lugar, al tiempo, y a la tumulacion de los cadaveres: en la antelacion con que graduaron los gastos funerales: en las penas con que defendieron los sepulcros, de las violencias y robos; y en el zelo con que pusieron tassa a las aparentes demonstraciones del sentimiento, y à las verdaderas del dolor. (99.) Renouada toda su prouidencia por las leyes del Reyno, con tanta mayor obligacion, y desengaño, quanto es mas segura en nosotros la fè de la inmortalidad. (100)

§. IX.

EN conformidad pues de la priuacion de sepultura con que la Iglesia castiga a los Herejes, lo executò el Concilio Constanciẽse en la causa de Iuan Vvicle f,

man-

lib. 2. de remed. fortuit. *Cœlo tegitur qui non habet vrnam.*

(90.)

Paralip. lib. 2. cap. 21.

(91.)

Machab. lib. 2. cap. 5.

(92.)

Philo lib. 6. de Ioseph.

(93.)

Baron. ann. 34. num. 155. Lil. Girald. de var. sepult. rit. fol. 67. *Illud vtique Iuagi religiose antiquitas observarunt, vt nec hostem quidem insepultum dimitterẽt, nedum qui patibulo fuisset affixus.* Tamai. in Martyrolog. Hisp. die 17. Mart. fol 283.

(94.)

Lucian. in Dialog. de luctu. *At deinceps sepulturæ rationẽ in varios dividunt modos. Nam Græcus exurit, Persa effodit, Indus adipe suillo oblinit, Scytha deuorat, muria condit Ægiptius.*

(95.)

Guter. de iur. mann. opus absolutissimum. Ioan. Kirmanch. de funer. Roman. P. Iacob. Grets. de fun. Christ. Marc. Ant. Sabelic. Æneid. 1. lib. 4. Mich. Rader. in Martial. epig. 9. apud quem, & Iconismos viæ Nomentanæ. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 7. & lib. 5. cap. 14. Virg. lib. 6. Æneid. vers. 215. & ibi Zerda.

(96.)

Plin. lib. 11. cap. 30. Ællian. Hist. animal. cap. 6. Solorç. de parric. lib. 1. cap. 22. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 26.

(97.)

L. *Locum, in quo servus sepultus est, religiosum esse Aristot. ait.* Dominic. Arum. decis. Ienens. in coronid. Osuald. lib. 4. comm. cap. 1. lit. G. Ant. Clar. Silu. ad leg. Reg. cap. 27. fol. 548. Thom. Dempst. ad Rosin. antiq. Rom. cap. 39

(98.)

Valer. lib. 2. cap. 6.

(66)

Tot. tit. ff. & C. de religios. tit. ff. de mort. infer. l. hæreditas. §. 1. ff. de petit hæred. tit. de sepul. violat. ff. & C. §. cũ autem, Inst. ad l. Falcid. l. nulli licere C. de Episcop. & Cleric. l. quæsitum. ff. de privileg. credit. l. si ex re. §. illud, ff. de stipul. ser. l. l. fin. ff. de apellat. l. xij. Tab. *Ne facito rogum ascia, ne polito*, ex eisdem legibus. *Mulieres genas ne radunto*. Plin. lib. 11. c. 37. apud Revard.

ad

mandãdo que se exhumassen sus huessos, pudiendo discernirse de los Catolicos; y condenando su memoria, (101.) siendo esta la vez primera que en las disposiciones Canonicas se lee esta agrauacion de pena, como lo nota Francisco Peña, (102.) poniendo a la letra la formula de la sentencia.

Pero ni este Doctor, ni los Autores de ambos derechos, como ni tampoco los textos civiles, expressan la formalidad con que se executaua, ò esplicaua la condenacion de la memoria del reo en lesa Magestad humana, ò diuina: solo vna glossa (103) de la Instituta insinua el modo desta condenacion. *Pronunciò, que Lucio delinquiò contra el Imperio, y que por ello incurriò la confiscacion de bienes. Pues con esso se condena la memoria del traydor, y se infama al difunto en cierto modo*; y en su margen se nota, que cõtestan en el mismo sentir Fabro, y Platea, y que Angelo la celebra por singular.

Esta contingencia haze mas digna de aprecio la practica del Santo Oficio, y califica el zelo con que a lo sagrado de su instituto vne la mas vtil, y fundada politica; pues en lo dispositiuo de la sentencia (104.) que se pronuncia contra la memoria, y fama del Herege difunto, se contiene quanto inventò la antiguedad, y perficionò la experiencia de los tiempos: es este su tenor.

Y mandamos, que el dia del Auto sea sacada al Cadahalso vna Estatua que re-

ad dd. ll. cap. 15. Covarr. lib. 2. var. cap. 1 num. 10. novissimè Ioan. Hier. Franço de protest. in apparat. per tot.

[100.]

L. 12. tit. 13. part. 1. l. 2. tit. 5. lib. 5. Recop. ibi: *En vanas demonstraciones*. l. 8. tit. 1. lib. 1. Recop. ibi: *Fallare rasgãdo la cara*. Castill. in l. 30. Taur. verbo gastos. Garcia de expens. cap. 8. Tell. Fernand. d. l. 30. Gutierr. pract. lib. 2. quæst. 72. Gait. de credit. cap. 4. quæst. 11. Rodrig. de privileg. credit. part. 1. art. 3.

(101.)

Simanc. de Cathol. insit. cap. 17. num. 20. Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quæst. 4. num. 88. Caren. de offic. S. Inq. 2. part. tit. 19. num. 12. Mart. de iurisd. part. 1. cas. 19. num. 5. Fr. Ioan. Marq. Govern. Christ. lib. 1. cap. 24.

[102.]

In 3. part. direct. comm. 92. *Iure enim solùm cavetur, vt defunctus exhumetur, eiusque ossa Eclesiastica sepultura priventur*, cap. quicumque de hæret. lib. 6. & in Concilio Constanciensi ses. 8.

(103.)

Glos. verbo damnata. §. interdum vers. Per contrarium, inst. 1, de hæred. quæ abintest. *Pronuntio contra Imperium Lucium fecisse, & ideò bona eius in fiscum inferri. Nam per hoc memoria damnatur, & infamia quadam defunctus afficitur.*

(104.)

Paul. Garcia, ord. de proces. en el S. Offic. fol. 67.

representе ſu perſona, con vna Coroça de condenado, y con vn Sambenito, que por la vna parte del tenga las inſignias de condenado, y por la otra vn letrero del nombre del dicho Fulano: la qual deſpues de ſer leida publicamente eſta nueſtra ſentencia, ſea entregada a la Iuſticia, y braço ſeglar, y ſus hueſſos ſean deſenterrados, pudiendo ſer diſcernidos de los otros de los Fieles Chriſtianos, de qualquiera Igleſia, Monaſterio, Cementerio, ò lugar ſagrado donde eſtuuieren; y entregados a la dicha Iuſticia para que ſean quemados publicamente en deteſtacion de tan graves, y tan grandes delitos: y quitar, y raer qualquier titulo ſi lo tuuiere puesto ſobre ſu ſepultura, ò Armas, ſi eſtuuieren pueſtas, ó pintadas en alguna parte: por manera que no quede memoria del dicho Fulano ſobre la haz de la tierra, ſalvo de nueſtra ſentencia, y de la execucion que Nos por ella mandamos hazer. Y para que mejor quede en la memoria de los viuientes, mãdamos, que el dicho Sãbenito, ò otro ſemejante, con las dichas inſignias, y letrero de condenado, ſea pueſto en la Igleſia Cathedral, ò Parroquial de donde fue parroquiano, en lugar publico donde eſtè perpetuamente.

§. X.

DEl tiempo en que ſe dio principio a relaxar las eſtatuas ay tan poca noticia, que ſiendo el doctiſsimo Franciſco Peña, a quiẽ el Directorio de Fray Nicolas Eimerico reconoce tanta iluſtracion, y eſcogida doctrina, afirma (105.) no avèr hallado

(105.)
Peñ. in direct. 3. part. comm. 49. fol 534. lit. A.

hallado mencion de tal estilo en quantos Autores avia leido, ni encontrado rastro, ò vestigio alguno dèl en los Codices Vaticano, y del Cardenal Sirleto, de cuyos originales avia formado el Directorio que gozamos; aunque contenian particularidades muy menudas acerca del orden judicial, y castigo de los Hereges. Lo qual repite (106.) añadiendo, que el derecho, como ya queda ponderado, solo proveyò que fuessen desenterrados sus huessos, y privados de sepultura.

Coligese de su relacion la poca antiguedad que le atribuye, pues observa, y nota, que no se practicaua en tiempo del Padre Eimerico, que es constante fue criado Inquisidor General de Aragon año 1358. (107.) E infierese destas circunstancias, que en los siglos modernos se hallò este nueuo medio para la vengança, y escarmiento de tan graue delito: confirmando tambien nuestro discurso, de que en todas edades se han ido encrudeciendo los castigos, por necessitarlo la insolencia de los delinquentes.

Mas ya que Peña no le hallò principio, aprobò el medio por convenientissimo, y por inviolable su observencia: (108.) y yo añado, que la congruencia consiste en que ausente, ò muerto el reo, cuya personalidad ha de sostituir la estatua; se menoscauaua el fin del escarmiento, a que primariamente encaminan las leyes el castigo; pues reducido este a los efectos legales de la pena, no aprehendia el pueblo por

(106.)
Comm.92.fol.574.lit.E.

[107.]
Eymeric.in 2.part.direct.quæst.47 num.7.Peñ.in pref.ad direct. & in 2. part.comm.72.lit. D.Param.de orig. S.Inq.lib.2.tit.1.cap.5.num.19.

(108.)
Dict.comm.92.*Nihilominus tamen, res est valde apta ad defunctorum memoriam damnandam, & timorem incutiendum; ideò in hoc, vt in cæteris quæ lege definita non sunt, consuetudo S.Offic. pro lege servanda est, nec sine piaculo hæc reijcere licet, aut improbare.*

por ſus ojos la enſeñaça del exemplo, que en ſu rudeza fructifica mas que la razon, ſegun ſentencia de Macrobio.(109)

Apoyanlo las leyes, pues diſponen que ſe executen los caſtigos en aquellos lugares(110.)que mas han infeſtado los ladrones con ſus ſalteamientos, y maldades. Y ſer mas debida eſta politica de lo eſquiſito de las penas,en los violadores de la Religiõ, ſegun obſerva ſentencioſamente Alexandro ab Alexandro.(111.)

Por la miſma conſideracion ſe alaba la coſtumbre moderna de colgar en la horca ò arraſtrar por las calles los cadaveres de los delinquentes, y que no puedan ſer enterrados ſin licencia del Iuez.(112.)

Eſſa atencion tuuieron los Romanos para prohibir que las ſentencias criminales ſe executaſſen de noche. (113.) Y el Santo Oficio para mandar que los Autos de Fè ſe celebren en dias feriados, ſegun conſta expreſſamẽte de ſus inſtrucciones,(114.) pues deſembaraçado el pueblo de los exercicios que profeſſa la gente menuda, es teſtigo ocular de la ſatisfacion que ſe da a las leyes,y a la juſticia diuina.

§. XI.

Y Si no ſe buſcàra mas en el caſtigo de la culpa,q̃ la enmiẽda del reo; riguroſo,y aun ocioſo fuera no perdonar al enmẽdado, lo qual imprueba Ciceron;(115.) y en terminos de Hereges, y mas ſegura ſentencia el ſeñor Obiſpo de Zamora Don Diego Garcia de Traſmiera.(116.)

Al homicidio caſual ſe le impuſo

caſ-

[109.]

Macrob. *Plebeia ingenia exemplis magis, quàm ratione capiuntur.* Saavedr. empr. polit. 47. conducit apprimè Simanc. de Cathol. inſt. cap. 45. num. 10. *Sed cum pęna ignis animos videntium terreat, & maiorem terrorem incutiat, nil prohibet, quin adverſus impios ſtatuatur.*

(110.)

L. capitalium. §. famoſos, ff. de pæn. l. bona fides, ff. de poſit. *Plin.* lib. 36. Iacob. Menoch. de arbitr. caſ. 285. Greg. Lop. l. 7. tit. 1. part 7. verbo *A los facedores.* Petr. Binsfeld. in l. 5. in fin. C. de malef. & mathem.

(111.)

Dier. gen. lib. 3. cap. 5. *Etenim qui in Deum, aut Principem parentes, aut patriã delinquit non vulgari pæna ſed novis exẽplorum modis afficiantur, iura diuina, & humana voluere poſteris documenta futuros, vt qui ita affectos viderent ne ipſi pari crimini obnoxij fiant deterreantur.*

(112.)

Ex Bald. in l. 2. qui teſt. fac. poſſ. Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 99. Mart. Delrio diſq. magi. lib. 5. ſect. 19 Azev. l. 8. tit. 23. lib. 8. Recop. num. 4. Balth. de Ameſcua de poteſt. in ſe ipſum lib. 1. cap. 23. num. 72.

(113.)

Alex. ab Alex. d. cap. 5.

(114.)

Inſtr. Tolet. cap. 77. in terminis ex Ioan. Andr. in cap. vt commiſi de hæret. in 6. Salced. in prax. cap. 114. lit. C. Sot. de iuſt. & iur. quæſt. 4. art. 4. Thom. Sanch. conſ. moral. lib. 5. cap. 1. dub. 30. num. 4.

[115.]

Cicer. offic. 1. *Non ſatis eſt eum qui læſerit iniurię ſuę pęnitere, vt ipſe nequid poſthac tale committat & cæteri ſint ad iniuriam tardiores.*

[116.]

In ſtimul. fid. quæſt. 9. cap. 10. à num. 19.

D.

caſtigo mas que en pena de vna accion indeliberada, por lo arreſgado del exemplar, y de la eſcuſa; (117.) a cuyo propoſito refiere Pedro Gudelino, (118.) que el ſeñor Emperador Carlos V. promulgò en Flandes, conſtitucion para que no ſe admitieſſe facilmente en los homicidas la defenſa de la embriaguez.

El perjuyzio de la conſequencia cauſò en la ſeñora Reyna Catolica la demõſtracion q̃ mandò executar en Iuan Canamas, que arrebatado de ſu locura hirio malamẽte en Barcelona al ſeñor Rey D. Fernãdo; aunque todas las reglas de derecho eſtàn en contrario, (119.) y pudo ſeguir la reſolucion del Emperador Adriano, que en otro caſo ſemejante, hallandoſe en Tarragona, entregò al agreſſor a los Medicos, para que cuydaſſen dèl. (120.)

Y quien ſino el exemplo hizo racionales los caſtigos, que amenaçan, y executan las leyes en los irracionales? pues ſiendo incapaces del humano comercio, no los pudieron comprehender las leyes eſtablecidas para la vida civil. (121.) A lo qual mirò el derecho, introduciendo diverſa accion que la de injuria; para en caſo que algun bruto ocaſionaſſe daño. (122.)

Por el derecho Divino eſtàn executoriados ſemejantes caſtigos, (123.) y por el Canonico ſe halla executado en vn irracional, cõplice en delito cõtra naturam commiſſo. (124.) Iulio Claro (125.) refiere, q̃ ob monſtroſam libidinem cortaron a vna yegua la cabeça; y vno de los adicionado-

res

(117.)
D. Hieron. apud Gratian. 15. quæſt. 1. *Qui caſu occidit quantum ad gratiam innocens, quia voluntatem non opus requirit: quãtum autem ad legem reus eſt quia opera lex querit.* Iul. Clar. lib. 5. ſent. §. homicidium nu. 2. Menoch. de arbitr. caſ. 224. & 325.

(118.)
Petr. Gudelin. de iur. noviſ. lib. 5. cap. 17.

(119.)
Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 72. Ant. Math. de crim. in pro legem cap. 2. num. 8.

(120.)
Æl. Spartian. in Hadrian. Marian. in lib. 4. cap. 5. Hiſt. Hiſp.

(121.)
Ariſtot. lib. 7. Ethic. cap. 1. Senec. de ira lib. 2. cap. 26. *Vt his iraſci demẽtis eſt quæ anima carent, ſic & mutis animalibus, quia nulla eſt iniuria niſi à conſilio profecta.*

(122.)
Tit. ſi quad. paup. feciſſ. Pet. Greg. Syntagm. lib. 38. cap. 12. l. 22. tit. 15. part. 7. & ibi Greg. Bobad. Polit. lib. 4 cap. 5.

(123.)
Exod. cap. 21. *Si bos cornu percuſerit virum aut mulierem, & mortui fuerint, lapidibus obruetur, & non comedentur carnes eius.*

(124.)
Cap. mulier 15. quæſt. 1. Ant. Gom. d. cap. 1. num. 79. Covarr. Horozco lib. 3. emblem. moral. 38. Roxas ſing. 102. Petr. Gudelin. de iur. noviſ. lib. 5 cap. 18. num. 39. Ignat. del Villar reſp. iur. reſp. 4.

(125.)
Lib. 5. §. fin. quæſt. 99. num. 8.

Add.

res de Guido Papa, (126.) que por la misma causa fue quemado vn mulo. Antonio Mornacio (127.) testifica, como vno de los Iuezes que mandaron ahorcar ciertos perros por aver despedaçado a vn Religioso Franciscano. Y Antonio Mateo, (128.) q̃ en Saxonia fue castigado vn jumentillo, por aver servido a la transportacion de vna muger robada: que es caso especialissimo, pues aun le faltò la sombra de delito, que admite la irracionalidad.

Y porque podia equivocarse en estas paridades la razon del escarmiento con la del daño; y mas aviendo dado causa, y muestras el irracional, ò de su natural fiereza, ò de su torcido instinto: se assegura el discurso con los castigos que varias vezes se han executado en las cosas inanimadas. De los Athenienses lo refiere Pedro Gregorio, (129.) y señaladamente que en cũplimiento, y observancia de ley, establecida por Dracon, fue acusada en juyzio, condenada, y arrojada al mar vna estatua, que cayendo de la bassa matò a vn hombre. Y el Rey Ciro aviendosele ahogado vn cauallo en el Rio Ginde, le dividiò en trecientos y sesenta arroyuelos, para que quedasse castigado, perdiendo el nombre, y el caudal: de cuyo acaecimiento se vale el discreto Saavedra (130.) para vna de sus Empressas politicas. Y en el decreto de Graciano lo cõfirma vna notable glossa, (131.) pues hablando de los incensarios de Corè, y Datàn, y como mandò Dios, que estendido su metal en laminas, se pusiessen en el

Tem-

(126.) Add. ad Guid. Pap. quæst. 238.

(127.) In l. 1. ff. si quadr. paup. fecis.

(128.) De crim. in prolegom. cap. 2.

(129.) Syntagm. cap. 15. maximè num. 9. *Scribit, & rursum Suida, Niconis Thasij pugilis cuiusdam statuam lege Dracones apud Thasios coram Iudicibus ream actã ab hæredibus cuiusdam æmuli Niconis ab statua oppressi, cùm illa ab eo cæssa casu eum oppressisset, tandemque à Iudicibus necisdam natã, in mare demersam fuisset.* ex Euseb. Cesarien. in præpar. Evang. lib. 5. Covarr. Horozco lib. 3. emblem 38.

(130.) Empres. polit. 90. cui epigraphe *disiunctis viribus.*

(131.) Glos. in cap. & dixit de Consecr. d. 2. verbo in signum ibi: *Et si subtiliter inspicias, & thuribula destruuntur, cum formam amittant.* arg. ff. ad exhibend. Iulianus scribit. §. sed si quis.

L

Templo para testimonio de la inobediencia, y sacrilegio; infiere que fue por castigo en quanto admitiò la materia, pues la mudaron, y destruyeron la forma.

§. XII.

PAra castigar pues el Santo Oficio al Herege difunto, se vale de la estatua que representa su personalidad: siendo tal la expression, que en ellas considera el derecho que constituye crimen de lessa Magestad en la violacion de las estatuas del Principe (132.) En cuyo delito fueron criminosos Lucio Ennio, (133.) por aver fundido vna estatua de Tiberio para hazer baxilla; y Marcelo, por aver puesto su estatua en lugar preeminente al que ocupaua la del Emperador. (134.)

Señalalas el derecho, por Asylo, al refugio de las personas miserables, (135.) y concede accion de injuria a los particulares, por el vltraje hecho con las estatuas de sus mayores. (136.)

En el trato comun fue tan expressa la representacion, que en vez de sus dueños las saludauan en las puertas, y zaguanes; (137.) y passò a ser delito capital el desnudarse delante de las estatuas de los Emperadores, cuya pena executò Domiciano (138.) en cierta muger.

Esto dio ocasion a que cubriessen con velos las estatuas, y aun que el Emperador Claudio (139.) mandasse mudar a otro sitio, desde la plaça de los Gladiadores, vna estatua de Augusto; porque, ò avia de estar siem-

Violar Estatuas y Crimen

(132.)

L, qui statuas l. famosi, ff. ad l. Iul. Maiest. Xiphil. & Dion. in Domitian. Petr. Greg. lib. 35. Syntagm. cap. 7.

(133.)

Tacit. ann. lib. 3. Saavedr. empr. 48.

(134.)

Tacit. ann. lib. 1. Arnald. Clapmar. de arcan. rer. public. lib. 3. cap. 12. Theod. Hoeping. de stat. & imagin. cap. 20. num. 221.

(135.)

L. 1. C. de his qui ad stat. confug. l. 2. ff. qui sunt sui, vel alien. l. in eum, ff. de var. & extraord. crim. l. capitalium, §. ad statuas, ff. de pœn. P. Math. Rader in Martial. lib. 6. epig. 63.

(136.)

L. si statua, ff. de iniur. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 4. Tiraq. de nobilit. cap. 6. num. 16.

(137.)

Andr. Alciat. elucidans Lucretij carmen lib. 8. parerg. P. Mart. de Roa de die natal. cap. 20.

Velos

(138.)

P. Road. cap. 20.

(139.)

P. Roa lib. 6. singul. cap. 2. Dion. Claud. *Eorumque tantus fuit numerus, vt Augusti statuam eo loco positam iusserit transferri, ne aut semper adspiceret cædes, aut semper velata esset.*

Sue-

ſiempre cubierta, ò ſer ſu viſta complice del eſpectaculo ſangriento. Y en ello ſe autoriza, y comprueba la advertencia con que el Santo Oficio haze ſiempre fuera del lugar ſagrado la entrega de las eſtatuas, que ſe relaxan a la juſticia, y braço ſeglar.

Obrò muy conſiguiente a eſta conſideracion Auguſto Ceſar, (140.) pues no aviendo podido conſervar viua a Cleopatra, aunque lo deſſeò anſioſamente; para que fueſſe el mas heroyco deſpojo en ſu triunfo Egipciaco (141.) la figurò en vna eſtatua colocada en el lecho, que ſirvio de vltimo trono a ſu grandeza, y de patibulo a la procurada violencia de los Aſpides.

Y acercandonos mas a nueſtros terminos de las eſtatuas en caſtigo, ningũ exemplar mas calificado que la muger de Loth, convertida en eſtatua de Sal, y cõ toda perfeccion de figura, aunque David Kimchi, y Batablo interpretan la palabra *Eſtatua*, por vn cumulo, ò monton de Sal: pues dizen graves Autores, que dura haſta oy, en teſtimonio ſempiterno de la vindicta divina; (142.) y que ha de permanecer haſta la general reſurreccion, porque quiere Dios acreditar en ſemejantes ſeñales, y caſtigos, la atrocidad de las culpas. (143.)

Otro bien notable teſtimonio para la antiguedad, y la ſatisfaciõ, que deſempeña el caſtigo de las eſtatuas, nos da vn Autor Frances (144.) en voca de la Reyna de Inglaterra Yſabela, jactandoſe de la muerte que dio al Conde de Eſſex, ſu Privado: *No puedo dexar de reirme de aquellos*

Reyes

(140.)
Sueton. in Auguſt. cap. 17. *Cleopatræ quam ſervandam triumpho magnopere cupiebat, etiam Pſyllos admovit, qui venenum ac virus exugerent, quod periſſe morſu aſpidis putabatur.*

(141.)
Plutarch. in vit. Anton. Zonar. tom. 2. ann. Alex. ab Alex. lib. 5. cap. 6 dier. gen. ex Paul. Horozc. Beroald. ad Sueton. in Aug. cap. 17. Dio Caſſ. lib. 51. *Inter alia quæ in illo triumpho inferebantur, Cleopatra etiam in culcitra portabatur, ad imitationem eius effecta.*

(142.)
Benedic. Fern. in Geneſ. cap. 19. ſect. 2 col. 211. Pedr. Gom. Duran part. 1. peregr. Chriſt. cap. 2. §. 5.

(143.)
Bernard. Gom. in tract. de ſale lib. 2 pag. 97. D. Ioan de Quiñones del mẽſtruo de los Iudios, fol. 13.

(144.)
Petr. Math. Hiſtor. Gallic. narrat. 3 quem adducit D. Nicol. Fernand. de Caſtr. de Portug. convenc. part. 1. cap 8. ſect. 1. Ant. Clar. Silu. in leg. Reg. fol. 381.

Dio

Reyes de Persia, que mandauan açotar los vestidos de aquellos Grãdes señores que los avian ofendido, y en lugar de la cabeça colgauan vn sombrero.

Y no es poco antiguo el castigo que introduxo Nerõ en los certamenes musicos, que lasciuamente le diuertian; pues dispuso que al que quedasse vẽcido, se le formasse estatua, en cuyo vilipendio executauan irrisorias demonstraciones (145.)

Y en mas sèria ambicion, y verdadero castigo, se executò con Cornelio Celso, aclamado en Africa traydoramente Emperador, en agrauio de Galieno, poniendo en vna afrẽtosa Cruz su imagen, y estatua, para que substituyesse la satisfacion, y exẽplo que merecia tan detestable maldad. (146.)

Y de nuestra España, y en el año antes que en ella se introduxesse la Inquisicion, con el regimen que oy mantiene, le refierẽ practicado año de 1483. en el Marques Condestable de Portugal, hermano del Duque de Vergança Dõ Fernando, (147.) que citado por edictos, y dada contra èl la sentẽcia de muerte, se executò en Abrãtes en su estatua, precediendo primero vna priuacion aparente de la dignidad de Condestable. Y que en Francia es practica comun executarse en estatuas las sentencias capitales de los reos ausentes, mayormẽte siendolo en delito de lessa Magestad, lo asiẽta Theodoro Hoepingio en el celebre tratado que escriviò de las estatuas. (148.)

Y a quiẽ lo quisiere leer, le darà Castilla

(145.) Dio lib. 51. *Vt victor statuas eius contumeliose verberaset.* Petr. Fab. lib. 2. Agonist. cap. 21.

(146.) Petr. Homer. hist. iur. vniuers. fol. 258. ex Octau. Strada in vit. Imp. pag. 147. Theodor. Hoeping. de iur. insign. cap. 19, nu. 170. *Petr. Mexia in Cæsar. de Galien. cap. 2.*

(147.) Zurit. lib. 20. ann. cap. 50. Ressend. Hist. del Rey Don Iuan el II. de Port. cap. 43. D. Aug. Vasconcel. ead. Hist. lib. 3.

(148.) Hoeping. de iur. insign. cap. 20. num. 182.

otro

P.

otro sucesso acaecido junto a los muros de la Ciudad de Avila, año de 1465. y vengado en la Villa de Simancas en la estatua de vn grande Prelado; si bien que con desiguales ceremonias, ê interlocutores de la funcion. (149.)

(149.)
P. Ioann. Marian. Hist. Hisp. lib. 23. cap. 9.

Cabeça del Rey D. Pº

Y Sevilla con credito de su entereza, en la administracion de justicia, conserva oy en la esquina de vna calle vna estatua de medio cuerpo, que representa al señor Rey Don Pedro; y segun tradicion comun, la puso el Asistēte, por aver averiguado que era el perpetrador de vn homicidio sobre que hazia pesquisa. (*)

(*)
D. Paul. Spinosa de los Monteros Hist. Hispal. 2. par. lib. 5. cap. 5.

Y en nuestros terminos de Hereges, y por mano de la Inquisicion (que es circunstancia que en algun modo desacredita la ponderacion del doctissimo Peña) se practicó esta demonstracion con Pedro Aponense, año de 1315. pues no pudiendo ser aprehendidos sus huessos, para executar en ellos la pena de sus hereticos errores, por averlos ocultado Marieta su dama, hizierō quemar su estatua en medio de la plaça de Padua, donde muriò, leyendose publicamente la sentencia, y meritos de su condenacion. (150.) Demonstraciō que se lee executada en Roma, y en la estatua de Sigismundo Malatesta, delante de las puertas de San Pedro, año de 1458. governando la Iglesia Pio II. Y en mas modernos tiēpos, en la estatua de Martin Lutero, quemada en la plaça Naòna de aquella sagrada Ciudad, a 12. de Iunio de 1521. siendo Pontifice Leon X, y Iuezes de la causa

(150.)
Bernard. Schard. lib. 2. Hist. Patavin. clas. 9. Beierlinch. Theatr. vit. hum. verbo dedecus fol. 50. lit. H. *Inquisitores ergo, cum cadaver consequi non possent, effigiem eius in medio foro combuserunt, publicè lecta condemnationis sententia.*

Pa-

causa el Obispo de Asculi, y Silvestro Prierio, Maestro del Sacro Palacio; (151.) haziendo ya la atrocidad del delito, practica comun, vn medio tan extraordinario, segun lo autoriza el señor Presidente Covarrubias. (152.)

§. XIII.

Y No es desusado en el derecho suplir con la representacion la realidad; no solo en las ficciones incorporales con que està organiçada toda la jurisprudēcia, sino tambien en otras señales, ò demonstraciones corporeas, que se inventaron para la significacion de los efectos civiles. Manifiestanlo entre otras las insignias de los Magistrados, (153.) el Hasta de las almonedas, (154.) y las Piedras de los linderos; (155.) a cuya aprehensiua sombra dio el cuerpo para el delito, ò para la dignidad, la voluntad, y decreto del legislador. (156.)

Vemoslo canoniçado por la Iglesia en la execracion de los excomulgados, matando las candelas en el agua; (157.) y con lo ceremonial del Levitico en el sacrificio, que los Hebreos llamarō Azazel, ò *Caper emisarius*. (158.)

Valiose de esse medio Aristides Plenipotenciario de los Atheniēses, (159.) echādo en el mar vnas volas de hierro ardiēdo, para empeñar sus falsos Dioses a la vengança de las pazes violadas, con hazerlos testigos del contrato. Y Hercules, aviendo llegado al monte Aventino, substituyò en vnas estatuas de paja, y juncos la victima hu-

(151.)

Param. de orig. S. Inq. lib. 2. tit. 2. cap. 1. num. 7.

(152.)

Var. lib. 2. cap. 1. num. 11. *Quandoque tamen ob criminis immanitatem corpora ipsa suspenduntur, vel exurūtur, aut ipsius delinquentis imago, ad*ducit Imol. in l. defuncto de pub. iudic. Villad. de hæret. quæst. 22. num. 4. quibus adnectes Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 79. Roxas de hæret. assert. 14. num. 184. & sing. 134. num. 10. Farin. de hæres. quæst. 97. num. 96. Garen. de offic. S. In 3. part. 2. tit. 19. num. 12. D. Trasm. in stimul. fid. d. quæst. 6. cap. 2. num. 3.

[153.]

L. 1. §. casum vbi Gothofr. verbo, insignia magistratus, ff. de postul. Auth. vt iudic. sine quoquo suffrag. §. necessitas l. procōsules, ff. de offic. Proconsul. Pancirol. lib. var. cap. 9. Brison. lib. 3. antiq. cap. 14. Buleng. de Imper. Rom. lib. 2. cap. 14. l. imperium, ibi: *Merum est Imperium habere gladiū*. ff. de iurisd. omn. iud. Petr. Fab. lib. 1. semestr. cap. 3. Guther. de offic. dom. August. lib. 2 cap. 1.

(154.)

L. 1. ibi: *Neque habitis hastis*. C. de fid. & iur. hast. fisc. l. 2. §. deinde 29. ibi: *Deinde cum esset necessarius magistratus, qui hastæ præesset*. ff. de orig. iur. Revard. pro Tribun. cap. 19. Amay. rubr. d. tit. lib. 10.

(155.)

L. 2. ibi: *Lapides furati sunt*, ff. de termin. mot. Villadieg. in l. 2. tit. 3. lib. 10. for. iudic. latè Farin. de furt. quæst. 168. à num. 90.

(156.)

Senec. lib. 1. de benef. cap. 5. *Quid habet per se corona pretiosum? Quid prætexta? Quid fasces? Quid Tribunal, & currus? nihil horum honor est, sed honoris insigne*. Plura amantissimus Frater Salced. de contrav. cap. 13. num. 35.

(157.)

Cap. debent. 11. quæst. 3. Castr. de iust. hær. punit. lib. 2. cap. 19. fol. 150. Petr. Gudelin. de iur. noviss. lib. 6. cap. 16. nu. 18. plura de anathemate apud Covarr. in cap. alma mater desen. ex com. §. 8. num. 7. Parlad. diff. 119. D. Sebast. Covar. thes. de la leng. Castell. verbo *anathema*.

Le-

humana, con que los habitadores de aque lla tierra acostumbrauan propiciar a Saturno: dando este sacrificio principio a los que despues nombraron Saturnales (160)

Practicaronlo los Romanos en la ocurrencia de morir algun Ciudadano en Provincia remota, ò aver perecido su cuerpo en guerra, incendio, ò naufragio: erigiẽdo para consuelo de los amigos, y parientes vn tumulo, que llamaron *Cenotaphio*, y era imaginario deposito de las cenizas del difunto; (161.) de cuya costumbre se halla celebre, aunque vulgar testimonio en el Poeta Latino. (162.) Llamòle *Tumulo Honorario* Suetonio, (163.) hablando de Germanico, a quien las tropas de su exercito protestaron en essa pompa, su amorosa recordacion, acreditando la perpetuidad de su dolor, en que las Ciudades de la Francia por deputacion publica repitiessen el voto, y la celebridad en cada vn año. Testifica entre los Griegos esta costumbre, y su causa Xenophonte; (164.) y con elegante concisision la diferencia entre el verdadero, y mentido sepulcro, Lampridio. (165.) No la olvidò el sagrado Poeta Prudencio; (166.) ni yo el reconocer esta exornacion al mejor de los comentadores de Virgilio, el P. Iuã Luis de la Zerda; y ponderar que para que no faltasse circunstancia de quantas conduxessen a la expression de lo representado: dixo el I. C. Marciano, (167.) que el Cenotaphio hazia lugar religioso; y esto aun aviendosele metido a pleyto essa prerrogatiua, segundo deno-

(158.)
Leuit. cap. 16. Franc. Sanch. Brozẽs. Paradox. lib. 1. num. 6. Salced. del Cõtrau. cap. 1. num. 9. & 10.

(159.)
Tit. Liv. lib. 1.

(160.)
Varr. lib. 6. de latin. ling. Polydor. Virg. de invent. rer. lib. 2. cap. 23. Marian. lib. 1. cap. 12 ad med. Roa de die natal. cap. 1. in fin.

(161.)
L. monumentum. l. vel quod. ff. de religios. l. in tantum, 6. fin. ff. de rer. diuis insinuant apud Revard. quem consulas ll. xij. Tab. *Homini mortuo ne ossa legito, quo post funus facias.* Alciat. lib. 10 Parerg. cap. 12. Parlad. diff. 66. num. 6 Iul. Labor. elucubr. tit. 2. cap. 6. n. 22.

[162.]
Virg. Æneid. lib. 3. Zerd. d. lib. vers. 302. num. 7.

[163.]
Sueton. in Claud. cap. 1. *Exercitus honorarium ei tumulum excitauit, circa quem deinceps stat die quotannis milles decurreret, Galliarumque ciuitates publicè supplicarent.*

Cenotaphio (164.)
Xenoph. lib. 6. Cyrop. *His quorum corpora inventa non sunt, cenotaphium magnum fecerunt.*

Sepulchro (165.)
Lamptid. in Alex. *Cenotaphium in Gallia, Romæ amplissimũ sepulchrum meruit.*

[166.]
Prudenc. in Peristeph. Hymn. 4. *Hoc colunt ciues veluit ipsa membra Cespes includat suus, & paterno Servet amplectens tumulo, beati Martyris ossa.*

[167.]
Dict. l. in tãtum. 6. fin ibi: *Sed magis places locum religiosum esse.*

denotan las palabras del texto, importando como significa la voz *placet*, voluntad regulada por razon, y derecho, mayormẽte en conflicto de opiniones. (168.)

Corre sin disputa el efecto desta representacion; quando como en el caso nuestro no es inducida por disposicion de hombre, que pudiera desvanecer la substancia de lo representado, (169.) sino disposiciõ, y autoridad de ley, con la qual passa a ser casi identidad la que era ficcion. (170.) Exemplificalo Balde (171.) en el Principe que es imagen de la Republica, y en quien està pautada como el sello en la cera: y aun haze tan fecunda a esta representacion producida de ley, que admite reduplicatiuamente otra representacion fundada en ella, (172.) como se vè en el dominio de las cosas dotales; pues aunque no se transfiera en el marido absolutè, sino causativè, se considera en èl naturalmente representado el dominio, por representarse en el mismo marido la imagen de la muger.

§. XIV.

DEsta viua representacion nace el proceder, y castigar el Santo Oficio a los que vltrajan las Imagenes, (173.) y ser heregia de los Iconomacos, opuesta al vso, y aprobacion de la Iglesia, sus sagrados decretos, y concilios; y señaladamente al sexto Constantinopolitano celebrado año de 703. ocupando la Silla Apostolica el Papa Agatho.

Y aun procede el Sãto Oficio al castigo

(168.)
L. Thais, §. sorore, ff. de fideicõmiss. libert. l. placet, ff. de liber. & posthum Iranço de protest. in apparat. à num. 37.

[169.]
Arg. l. imaginaria venditio, ff. de R. I. l. & qui sub imagine. C. de distr. pig. l. semper, §. negotiatio, ff. de iur. immun.

(170.)
Ex glos. sing. in cap. si Sacerdos in prin. de pænit. d. 1. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 3.

[171.]
Bald. in cap. 1. de Feud. March. vel Ducat. & in rubr. C. de nov. C. compon.

(172.)
Ex Bald. in l. de iur. emphit. num. 10 & in l. in rebus, C. de iur. dot. col. 3. sub. num. 6. Avend. d. cap. 1. num. 4.

(173.)
Cap. Canonici de offic. ordin. in 6. Concil. Trid. ses. 25. rubr. de invocat. & venerat. Guillerm. Durand. in rational. div. officior. lib. 1. cap. 3. Steph. Durant. de ritib. Eccles. lib. 1. cap. 5. Polid. Virg. de invent. rer. lib. 6. cap. 13. l. 1. C. nem. liceat sign. Salvat. l. 3. tit. 1. lib. 1. Recop. Ioan. Molan. de imagin. par. 1. Brun. de imagin. cap. 20 Cassan. in cõsuet. Burg. in rub. in glos. & Droitem. nu. 60. Cepoll. de servit. cap. 71. num. 15. Menoch. de arbitr. cas. 375. Farin. de hæres. quæst. 178. num. 53. Hoeping. de stat. & imagin. cap. 19. num. 176.

de los que figuran las Imagenes en forma, ò significacion irrisoria de nuestra sagrada Religion, refiriendo este cuydado expressamente la Regla XI. del expurgatorio, y repitiẽdo el mandato carta acordada del Consejo con data de 30. de Iulio de 1619. Lo qual apuntaron el señor Trasmiera, y Fray Miguel Alberghino; (174.) pero ninguno de los dos fortaleciò el punto con fundamentos juridicos, quando en el derecho ay disposiciones textuales (175.) que califican por injuria la que se comete con el traxe, ò el gesto. Assi lo assiẽta por cõclusion la glossa de Dionisio Gothofredo, a quien agrego vna elegante concision de Tertuliano; que tratando del habito austero, y reformado de los Philosofos, dize: *Que el verlos, es oirlos.*

Confirmalo el ser letras las figuras, pinturas, y hyeroglificos; (176.) y mas legalmente algunos vestigios que el derecho civil conserva de las cifras que vsaron los Romanos con nombre de notas (177.) y la costumbre de votar las causas por Symbolos, ò letras (178.) que continuan, ò sostituyen nuestros tiempos, votandose en las elecciones por letras, ò por habas.

Concluyelo en indiuiduo vna autoridad de Cornelio Tacito, (179.) por la qual consta que se articularon contra vn reo cargos de lessa Magestad, fundando la prueba dellos el acusador, en las notas que se hallaron en ciertos instrumentos que le avian sido aprehendidos al tiempo de la prision. Y deficiuamente es sentencia del

(174.)
D. Trasmier. in stimul. fid. quæst. 4. cap. 8. Fr. Michael. Alberghin. in manual. Qualificat. cap. 29. num. 3.

(175.)
L. constitutionibus, ibi: *Ea quæ infamandi alterius causa in monumenta publica posita sunt.* l. item apud Labeonen. §. generaliter, ibi: *Vt puta ad invidiam alicuius, veste lugubri vtitur, vel squalida* ff. de iniur. & ibi Gothofr. *Hinc etiam colligunt, gestu iniuriam fieri.* Tertull. de pallio cap. 6. *Sic enim auditur Philosophus, dum videtur.*

(176.)
Estrab. lib. 17. Plin. lib. 36. Cornel. Tacit. lib. 13. ann. Virg. de invent. rer. lib. 3. cap. 11. D. Greg. lib. 9. Epist. 9. apud Gratian. in cap. perlata de consecr. d. 3. Covarr. Horozco lib. 1. cap. 1. de sus emblem.

(177.)
L. Lucius, ff. de testam. milit. l. inter eos, §. 1. ff. ex quib. caus. mai. l. sed cum patrono. §. fin. ff. de bonor. poss. Cuiac. lib. 3. observ. observ. 3. plura apud Gothofr. in d. l. inter eos.

(178.)
Tiraq. in Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 5. Brison. de formul. lib. 5. Covarr. in cap. alma mater, §. 8. nu. 8. part. 1. Rader. in Martial. lib. 7. epigr. 31. fol. 509.

(179.)
Tacit. lib. 2. ann. *Vno tamen libello manu Libonis nominibus Cęsarum, vel Senatorum, atroces vel occultas notas accusator arguebat.* Anton. Math. de crim. tit. de probat. 15. cap. 5.

Ex

Padre

Padre Gaspar Hurtado, y Laureto de Franchis, (180.) que el Herege mental passarà a ser Herege externo, si manifestàre la Heregia en notas, ò cifra, que por escura que sea pueda descifrar algun perito, quãto mas siendo las notas patentes al conocimiento, y explicacion comun.

[180.]
Ex Hurtad. de fid. disp. 83. sect. 3. §. 15. Lauret. de Franch. controv. inter Episcop. & regular. tit. de approbat. confess. quæst. 7. part. 1. num. 1416. *Neque hi quidem, qui periti sunt in explicandis arcanis notis vulgo* cifre, *vel quia omnino arcani sint, & specialissimi, vel quia sint malè eformati: nam si ex peritis posset aliquis explicare, hæresis esset exterius manifestata.*

§. XV.

EL origen, y principio de relaxar al braço seglar los huessos del Herege difunto para que sean quemados publicamente, no està embuelto en menos obscuridad que el castigo de las estatuas; pues como ya notamos, el derecho Canonico no estendio la pena a los huessos del Herege en mas que lançarlos del lugar sagrado, pudiendo separarse de los Catolicos. Y aun en tiempo de las instrucciones de Seuilla, acordadas año de 1484. no debia de practicarse, pues el cap. 20. que trata del processo contra la memoria, y fama del Herege difunto, solo expressa lo dispuesto por los sagrados Canones; y asi lo defiende el señor Obispo Gonçalo de Villadiego. (181.)

Relaxar al braço seglar su origen

[181.]
De hæret. quæst. 22. nu. 5. Repert. Inq. verbo defunctus. Farin. de hæres. quæst. 197. §. 5. num. 95. Torreblanc. d. lib. 13. cap. 17. num. 17. *Quando damnatur memoria defuncti nulla in eius corpus executio fit.*

Hago en su esfuerço la ponderacion de que las leyes civiles permiten en los sepulcros de sus familias, y en la forma legitima la humacion de los Hereges. (182.) Y que segun el derecho Canonico la priuacion de sepultura solo se estiende a lo que pēde de la autoridad espiritual de la Iglesia, (183.) ò por razon de ser el lugar consagrado, bendito, y deputado para el vso de la

(182.)
L. 9. ibi: *Humanum, & piam hoc arbitrati, hereticos permittimus sepeliri legitimis sepulchris.* l. *Heretici legitimo modo, vt cæteri sepeliuntur.* C. de hæret.

(183.)
Cap. sicut. de hæret. cap. quicũque eod. tit. in 6. Henric. Spõd. de cæmet. sacr. lib. 2. part. 2. cap. 6. num. 1. *Qua quidem in re notandum, cum agitur de sepultura Ecclesiastica sivè Christiana, non omnem prohiberi sepulturam seu tumulationem, sed tantùm illam, quæ ab spirituali Ecclesiæ autoritate pendet* &c.

Tom.

la ſepultura de los fieles; ò por razon de hazerſe el entierro cõ ceremonias, y pompa funeral que eſtila la Igleſia, como expreſſamente lo afirma Henrico Spondano en ſu tratado de Cementerios.

Y digo que es preciſo convenir en que ſolo ay coſtumbre para la extencion referida. Aſsi lo enuncia Antonio Gomez (184) de nueſtros Reynos; y averla en el de Francia lo afirma (185.) Iulio Claro. En eſſe ſentido debe entenderſe la concluſion de nueſtro Don Iuan de Roxas, (186.) en quanto dize que en el crimẽ de la Heregia pueden ſer quemados los hueſſos del difũto. Y explicarſe in ſenſu diuiſo la afirmaciõ del ſeñor Obiſpo de Aſtorga Fermoſino, (187) en quanto comprehẽde la propueſta, que ay conſtituciones Põtificias, y leyes del Reyno para que ſean reducidos en polvos con la voracidad del fuego los hueſſos del Herege difunto.

Con eſtos motiuos he entrado en concepto de que ſe debe a nueſtra Inquiſicion Hiſpana el ſer legal la practica deſta pena, aunque ſe lee executada muchos ſiglos ha en los hueſſos de algunos Hereges. La Emperatriz Theodora, ò Irène, hizo deſenterrar, y quemar publicamente los hueſſos del Emperador Conſtantino Copronìmo, y que ſe arrojaſſen las ceniças al mar, por aver improbado, è impedido el culto de las Imagenes. (188.) Y ſiendo Pontifice Bonifacio VIII. ſe hizo igual caſtigo año de 1296. en los hueſſos de vn Herege llamado Harmano, a quien los Ciudadanos

de

(184.)
Tom. 3. cap. 1. num. 79. *Ex hoc ſuſtẽtatur practica, quæ habet, quod in delicto hæreſis poſt mortem imponitur pœna cadaveri, quia concremantur oſſa, vel effigies ipſius delinquentis.*

(185)
§ hæreſis num. 21. *Et ſcias quod de conſuetudine Regni Franciæ corpus illius qui poſt mortem damnatur de hæreſi, relinquitur brachio ſæculari, & per brachium ſæculare comburitur.*

[186.]
Sing. 134. num. 10.

[187.]
De confiſcat. 2. part. alleg. 11. n. 9.

(188.)
Marc. Ant. Sabelic. lib. 8. Æneid. 8. Niceph. Calixt. Hiſtor. Eccleſ. lib. 17 cap. 17. Beierlinch. Theat. vit. hum. verbo cadaver fol. 19. lit. A. Torrebl. d. lib. 13. cap. 16. num. 16.

Tiber.

de Ferrara veneravan por Santo veynte años avia. (189.) Y en el de 1300. se descubriò en el Ducado de Milan otro engaño semejante, y se tomò la misma satisfacion en los huessos de vna muger llamada Guillelma. (190.)

Reducen el fundamento de esta costumbre a vn exemplo tomado del Auto que celebrò el Rey Iosias, (191.) mandando desencerrar, y entregar a las llamas los huessos de los Idolatras; pero reduciendonos a los terminos de Inquisicion Delegada, le discurro fundamento legal, afirmando que es, porque en los huessos del Herege permanece, y dura el sujeto passiuo de la pena, como en la que se impone al desterrado, lo respõde el I.C. Marciano, (192) assentando que el cadaver no puede ser lleuado al lugar, de adonde fue desterrado el difunto.

Exornò esta decision el señor Presidẽte Covarrubias, (193.) aprobandola, y censurando de piadosa, y no de verdadera la opinion contraria. Siguenle otros Autores, de los quales se aparta el Padre Antonino Diana, defendiendo que no debe denegarsele al cadaver del desterrado, el derecho del sepulcro patrio. (194.) Iuntô vnas, y otras sentencias el Seuillano Don Nicolas Antonio, (195.) refutando el sentir de Dõ Ioseph de Retes, en quanto a querer en su tratado de interdictis, & relegatis, darle mas antiguedad a esta pena, que al destierro de Ovidio, obstandole claramente vn testimonio que el mismo Poeta dexô entre

(189.) Tiber. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 37. num. 5. Farin. d. quæst. 157. num. 94.

(190.) Param. de orig. S. Inq. lib. 2. cap. 5. tit. 3.

(191.) Reg. lib. 4. cap. 23. vers. 16. Param. d. lib. 2. tit. 3. cap. 3. num. 110. D. Fermos. d. alleg. 11. num. 9.

(192) L. 2. ff. de cadaver. punit. *Siquis in insulam deportatus, vel relegatus fuerit, pæna etiam post mortem manet, nec licet eum inde transferri.*

(193.) Lib. 2. var. cap. 1. num. 11. quem sequuntur Lara de Capell. lib. 1. cap. 25 n. 37. Ricciul. de iur. pers. extr. grem. lib. 4. cap. 60. num. 6. Torrebl. d. lib. 13. cap. 16. num. 5.

(194.) Part. 6. tract. 1. resol. 21.

(195.) De exil. lib. 1. cap. 15.

Lib.

entre ſus elegias triſtes. (196.) Pero tambien paſſò ſin inquirir el fundamento de tan deſconſolado caſtigo, aunque conteſta en que era neceſſaria diſpenſacion del Principe, para la tranſportacion de las cenizas.

Y ſin duda alguna que ſe funda en la identidad, y continuacion que el derecho conſidera en los hueſſos del deſterrado, ſegun otra reſpueſta del I. C. Paulo; pues reſuelve, (197.) que en caſo de aver ſido el cadaver enterrado en dos lugares diverſos, ſe deberà el culto, ò religion con que eran tratados los ſepulcros, al lugar en que yazia enterrada la cabeça: manifeſtando en la deciſion, que conſerva viuas el cadaver las funciones del compueſto difunto.

Y no ſê que tenga mas de diuinatorio que de conſequente, el dezir que en la vulgar ley quidam teſtamento, (198.) el heredero no fue cenſurado de inobediente a la diſpoſicion del teſtador, que mandò arrojar ſus cenizas al mar; por no tener en ellas el dominio q̃ en vida, no le era permitido de ſus miẽbros. (199.) Y mas quando Baltaſar de Ameſqua le niega al teſtador la poteſtad de conſentir que deſpues de ſu muerte ſea el cadaver vltrajado, ò entregado el coraçon a ſu mãceba. Y que Baldo afirma que no le importa menos a la Republica (200.) el enterrar los muertos, que conſervar los viuos: dictamen que quiçà ſigue la ley, para mandar que ſe cumpla de oficio, ſi huuiere deſcuydo en eſta obligacion. (201.)

Pa-

[196.]
Lib. 3. triſt. eleg. 3.
Oſſa tamẽ facito parua referantur in vrna
Sic ego non etiam mortuus, exul ero.
Non vetat hoc quiſquam.

[197.]
L. cum in diverſis, ff. de religioſ. Cuiac. lib. 21. obſerv. 4. Franc. Broæo in §. religioſum inſt. de rer. diviſ. ex Henric. à Suerin. repet. lect. cap. 2. Iranço de proteſtat. in apparat. nu. 36

[198.]
L. quidam teſtamento, ff. de condit. inſtit.

[199.]
L. liber homo, ff. ad l. Aquili. Ameſc. de poteſt. in ſe ipſ. lib. 1. cap. 1. & cap. 12. *Neque enim valeret conſenſus, quod libidini inimicorũ exponeretur cadaver, quia etiam mortuo fit iniuria, vt notant omnes in l. 2. C. qui teſtam. fac. poſſ. neque vana voluntas illius, qui amicæ legaret cor eſſet exequenda.*

(200.)
Bald. in l. fin. C. de negot. geſt. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 26. Florian. Dulph. de ſepult, cap. 2. num. 10 Iranço de proteſt. d. apparat. num. 5.

(201.)
L. 12. tit. 13. part. 1. DD. in l. 3. Tau. maximè Ant. Gom. num. 2. Menoch. de arbit. cas. 387. D. Fermoſin. de con ſiſc. alleg. 21. num. 4.

In

Parece que penetrò la causa de esta rigida prohibicion el Adicionador de Bartulo, (202.) pues se inclina a que el cadaver del descomulgado, es tan capaz de comercio, que incurrirà en excomunion quien le diere sepultura: de la qual dixo Agustin Barbosa, (203.) estaua priuado el difunto en continuacion de averle sido prohibido en vida el vso de lugar sagrado. (204)

(202.) In d.l.2.ff.de cadaver.punit.

(203.) In collect.ad cap.adhæc de privileg. num.2.Clement.1.de sepult.Suarez de censur.tom.5.disp.12.sect.4.num 8.Sayr.de censur.lib.5.cap.33.num. 12.Bonacin.de censur.disp.2.quæst. 2.punct.3.§.2.num.8.

[204.] Text. notab. in cap. 2.ibi: *Et locus ille perpetua careat sepultura.* de hæret. in 6.& ibi Archid. num.9. Calderin. de hæret. rubr. de pæn. hæret. post mort.Roxas sing.102.Farin.de hæres. quæst.192.num.44. Tiber. Decian. lib.5.cap.41.nu.6.Sousa in aphorism Inq.lib.3.cap.3.num.10.

Y porque cessen argumentos donde ay constitucion Canonica, el Pontifice Alexandro IV. considerò por tan contagioso el cadaver del Herege, y tãta la identidad, q̃ en èl se continua, q̃ establecio q̃ la sepultura, adonde huuiere sido enterrado, no pueda servir a entierro de otro Catolico. La qual decretal pudo motiuarse, ò al menos se acredita con la marauilla acaecida en Theopolis, con el Abad Cosme. (205.) Fue mandado enterrar por el Patriarcha de Antiochia Gregorio, en el sepulcro donde lo estaua vn Obispo Herege; y clamò el cadaver del Santo Abad, siendole intolerable tan sacrilego contacto, y compañia; y obligando a que le separassen de ella, el aver Dios engrandecido su alta providencia con la noticia del sucesso.

[205.] Theodoret. Histor. tripart. lib.4. cap.14.Beierlinch.theatr.vit.hum. verbo Hæresis.

No desdizen de nuestra ponderacion (206.) los que tratando de la obligacion que tiene el Iuez seglar para remitir al Eclesiastico los Clerigos delinquentes, afsientan, que aunque ayan muerto (y lo exemplifican en el Clerigo que se matò) debe

(206.) Ex Guillelm.Benedict.in cap.Raynuntius,verb.& vxore nu.242. DD. in cap. degradatio de pæn. Aufr. in lib.de stil.parlam.arrest.109.Marc,de iurisd.part.2.cap.32.num.44.

Co-

debe cumplirla como si estuuieran viuos; porque permanece el caracter en el alma, y grauado en los huessos el fundamento de la jurisdicion, que no puede borrar la muerte.

Ni tampoco se harà estraña a los (207) que defienden, que la clausula Guarentigia es de tanta eficacia en la obligacion, que puede el acreedor en virtud de ella impedir el entierro del deudor.

Concurre en esta sentencia el voto de Licurgo, (208.) pues al tiempo de la muerte mandò este gran Legislador, que arroxassen sus huessos al mar: considerando que si de la Isla de Creta, dõde avia viuido voluntariamente desterrado, los trasladauan a Lacedemonia, avian de juzgar los Espartanos que quedauan libres del juramento con que los tenia obligados a guardar sus leyes, hasta que bolviesse a la Patria.

Tambien lo vio observado Castilla en el cadaver de Don Iuan Alonso de Alburquerque, (209.) al qual embalsamado, traxeron en su compañia los Grandes que andauan por entonces desavenidos con el señor Rey Don Pedro, no le dando sepultura hasta que se concluyò la demanda, en conformidad del juramento, y aliança hecha con el difunto. Y se contiene en la Historia que de (210.) dicho Principe escriuiò Pedro Lopez de Ayala; vna circunstancia muy substancial para nuestro proposito; pues las juntas que hazian los aliados eran en presencia del cada-

(207.)
Covar. lib. 2. var. cap. 1. num. 10. Ant. Gom. tom. 2. cap. 11. num. 56. Dueñ. reg. 397. Didac. Per. l. 11. tit. 16 lib. 3. ordin. Baeza de inop. debit. cap. 1. num. 19. Azeved. l. 6. tit. 18. lib. 4. Recop. Quesad. diverf. quæst. cap. 7. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 20

(208.)
Iustin. ex Trog. Pompei. lib. 3. Petr. Greg. lib. 33. Syntagm. cap. 24. n. 25. *Is enim postquam leges Spartanis datas, eos illas servaturos iuramento donec rediisset, firmasset, profectus Cretã ibi perpetuum exilium egit, abiicique in mare ossa sua moriens iussit, ne relatis Lacedemonã solutos se Spartani religione iuris iurandi in dissolvendis legibus arbitrarentur.*

(209.)
Marian. Histor. lib. 16. cap. 20.

(210.)
Cap. 27. ann. 5.

cadaver, y admitiendole a las conferẽcias, y resoluciones, porque: *Cada vez que fazian estos señores su Consejo, fablaua en lugar de Don Iuan Alfonso, Ruy-Diaz Cabeça de Vaca, que avia seido su Mayor domo mayor.*

Borrar las Armas, o letreros de los sepulchros porque?

§. XVI.

DIspone tambien el tenor de la sentẽcia del Herege difunto, que se quite, y borre *qualquier Titulo si le tuuiere puesto sobre su sepultura, ò Armas si estuuieren puestas, ò pintadas en alguna parte, por manera que no quede memoria del dicho Fulano sobre el haz de la tierra.* Y esta parte corresponde a lo dispuesto por el derecho civil en los reos de lesa Magestad, (211.) y a lo que executarõ los Romanos, segun dexamos referido en el §. IV. con algunos Emperadores en odio de su dominacion tiranica, borrando los monumentos que les avia erigido el miedo, ò la adulacion. Y los Egipcios en la costumbre de residenciar a su Rey muerto, leyendole en vn alto Cadahalso, y en concurso de todo el pueblo, el processo, y discurso de su vida, y priuandole del honor del sepulcro, si constaua aver sido descuidado, cobarde, ò tirano. (212.) Circunstancias a que corresponden notablemente las de los Autos de Fè que celebra el Santo Oficio; y demonstracion que observa la Republica Veneciana quando muere su Dux, eligiendo por votos el Gran Consejo cinco Ciudadanos, que reciben informacion de los pro-

(211.) L. eorum, ff. de pæn. Rom. sing. 353. Cepoll. de servit. cap. 71. num. 10. Greg. Lop. in proœm. tit. 2. part. 7. glos. 7. Luculentius Cicer. in orat. pro Sylla. *Omnia Iudices hæc amissa sunt omnia generis, honoris, nominis insignia, atq; ornamenta vnius iudicij calamitate occiderunt.* Tiraquel. de nobilit. d. cap. 6. num. 16.

(212.) Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 7. *Fuitque in vsu apud Ægiptios, Rege defuncto antequam iusta dentur per Sacerdotes, qui proximam tenebat dignitatem, omnem vitæ seriem, & ipsius dicta, factaque, & an fuerit fortissime præliatus: an verò segnis, & deses, ex alto suggestu in maximo omnium concursu perlegi, & recenseri. & si vitia prævalebant honore funeris priuari, atque insepultum cadaver abijci.*

procedimientos del difunto; y averiguados, se le paga en la vltima hora con gloria, ò vituperio. (213.)

Hallase tambien en las sagradas letras insinuado este castigo contra los Principes tiranos. (214.) Y en el derecho Canonico executado con los Hereges, (215.) prohibiendo que sus nombres se relatassen en los Catalogos, que en los primeros siglos de la Iglesia acostumbrauan leerse en presencia del pueblo, para piadosa recordaciõ de los Prelados que avian precedido. De cuya costumbre dà testimonio San Leon Papa (216.) en vna carta dirigida a Anatolio, Obispo de Constantinopla, y el Pontifice Leon III. en otra carta escrita al Emperador Constantino, en confirmaciõ del sexto Concilio general. Y con cuya pena castigò el Papa Constantino (217.) al Emperador Filipico, decretando con consentimiento de los Padres, que en pena de su heregia no se relatasse su nombre en los sacrificios, ni en los votos, y rogatiuas Eclesiasticas. Y los Griegos a Euripilo, por la muerte (218.) que diò en la guerra de Troya a Machon, hijo de Esculapio, estableciendo que fuesse nefando su nombre en los Hymnos, y Canticos laudatorios.

Dirigida toda esta providencia, a borrar, y extinguir la memoria del Herege, la qual conservan las Inscripciones, Armas, y Edificios, (219.) como se observa con no poca especialidad (220.) en la estatua de marmol que Absalon erigio, animada con vna escripcion de su nombre, para

(213.)
Fr. Geron. Roman. cap. 5. de Rep. Venet.

(214.)
Psalm. 72. vbi Nicol. de Lyra.

(215.)
Cap. sane profertur 24. quæst. 2. Concil. Aphrican. can. 48. relatum in cap. siquis Episcopus, ibi: *Atque eius nomen inter Dei Sacerdotes nullo modo recitetur.* de hæret. in 6.

[216.]
Epist. 38. cap. fin. 88. d. cap. Cyprianus 21. quæst. 3. Castr. de hæret. pun. lib. 2. cap. 19. fol. 151. Peñ. 2. part. in comm. d. cap. siquis, & plenius cõm. 4

[217.]
Sygon. de Regn. Ital. lib. 3. *Ne Philipici tamquam hæretici Imperatoris, aut literæ aut nummi reciperentur: neque imago eius, vt assueuerat in templo inferretur neque nomen in sacrorum solemnibus ederetur.*

(218.)
Pausan. in Laconic.

[219.]
Notanter Lambertin. de iur. patronat. lib. 3. art. 4. quæst. 3. princip. num 1. ad medium.

(220.)
Reg. lib. 2. cap. 18. *Porro Absalon erexerat sibi, cum adhuc viueret titulum, qui est in valle Regis. Dixerat enim non habeo filium: & hoc erit monumentum nominis mei* P. Roa singul. lib. 4. cap. 10. vbi elucidat Psalm. 48.

perpetuarle, y ſuplir la falta de la deſcendencia.

Confirman eſte anſioſo cuydado Modeſtino, (221.) con la eſpecie que propone de aver cierto teſtador dotado vnos ſpectaculos para conſervacion de ſu memoria; y Vlpiano, (222.) defendiẽdo en vna obra publica la conſervacion del nombre de otro Ciudadano; aun ſin proceder eſta prerogatiua de hecho heroyco, ſino tan ſolamente de vna liberalidad.

Y el Emperador Conſtantino, (223.) no ſiendo tampoco efecto de pena la remocion de las eſtatuas de ſus mayores, ſino ocurrencia de venderſe la caſa del menor, lo califica con ſu reſcrito, por deſconſolado acaecimiento.

No ſe comprueba mal con lo referido, la practica de arraſar las caſas de los Herejes, y ſembrarlas de Sal, (224.) quando han ſervido a ſus conventiculos, y juntas. Y el punto menos tocado de prohibir, que ſe nombren, y aleguen los libros de Autores contenidos en la primera claſe del expurgatorio; (ſea exemplo el comentador de las coſtumbres de Paris) porque ademàs de ſer hijos del entendimiento los libros, y que como a tales deben alcançarles los efectos del caſtigo; ſe perpetua la memoria en los eſcritos, (225.) y han de ſer priuados los Hereges de todos los medios que conducen a ſu conſervacion.

Y aunquè la expurgacion ſupiera entreſacar la prouechoſa, y ſegura doctrina, que ſe contiene en los libros que tratan ma-

(221.)
L. legatum, ibi: *Vt ex reditibus in eâ ciuitate memoriæ conſervandæ defuncti gratia ſpectaculũ celebretur.* ff. de vſuſr. legat. Padill. de fideicommiſſ. in rubr. fol. 4.

[222.]
L. qui liberalitate, §. ne eius nomine & l. fin. ff. de operib. publ. & ibi Bart. Cepoll. de ſervit. d. cap. 71. num. 11. Avend. de exeq. mandat. cap. 1. nu. 4.

(223.)
L. lex quæ tutores. C. de adminiſt. tut. Caſan. Catalog. glor. mund. p. 1. conſid. 38. cõcl. 21. num. 5. Amay. pro ſtat. Conchenſ. num. 6. Hoeping. de ſtat. & imagin. cap. 20. num. 242.

(224.)
Concil. Tholoſan. cap. 5. Concil. Biterrenſ. cap. 35. Innoc. IV. in quodã reſcripto, §. domus apud Peñ. fol. 6. lit. App. Zanchin. de hæret. cap. 39. vbi Cãpeg. & cap. 50. Repert. Inquiſ. verbo domus. Simanc. de Cathol. inſt. cap. 36. nu. 88. Peñ. in 3. part. d. cõm. 92. cuius rei ratio redditur in cap. felicis de pæn. in 6. *Et vt perpetuæ nota & infamiæ perpetua ruina teſtetur, nullo tẽpore reparentur.* Extat aperto iure cautum de perduellis ædibus diruendis. l. 6. tit. 13. l. fin. tit. 16. l. 6. tit. 27. par. 2 Parlad. rer. quot. lib. 1. cap. 21. vbi agſsinat ritus alluſionem, num. 5. cui adiũge Bernardin. Mieres lib. 2. cõm. de ſale num. 43.

[225.]
Veget. de re milit. lib. 2. *Vnius ætatis eſſe quæ fortiter fiunt; quæ verò pro vtilitate publica ſcribuntur æterna manere.* Carol. Scriban. de inſtit. Polit. Chriſt. lib. 1. cap. 26. Larrea alleg. 118. num. 23.

Auſ-

materia de religion; ò gozar la Republicà los demas tratados de semejantes Autores, siguiendo el dictamen, y el arbitrio que del Senado Espartano refiere Aulo Gelio: (226.) es mas competente que no se les siga el honor de aver sido leydos, ò alegados, como apuntaron dos Escriptores modernos; y que la prohibicion comprehenda el nombre, y materia, segun al proposito de otra dixo el Emperador (227.) Iustiniano, pues priuados del nombre careceràn del fruto de sus trabajos. (228.) A lo qual tambien añado por fundamento juridico, que el Herege no puede ser testigo, (229.) y que lo son los Escriptores con tal prerrogatiua, que hazē plena probança siendo insignes en su profession. (230.)

§. XVII.

COmponese la sentencia de otra clausula de mayor especialidad, concurriendo a vn tiempo con las demas; pues dirigiendose todas a la aniquilacion del reo, priuandole de sepultura, quemandole su estatua, encinerando sus huessos, y borrando su nombre; le solicita eternizar para la infamia, y para que dure la memoria del castigo. *Y porque mejor quede en la memoria de los viuientès, mandamos, que el dicho Sambenito, ò otro semejante con las dichas insignias, y letrero de condenado, sea puesto en la Iglesia en lugar publico, donde estè perpetuamente.*

Encarga su execucion la instruccion Tolet. cap. 20. (231.) y abonase el medio

(226.)
Aul. Gell. lib. 18. cap. 13. *Sic bona inquit sententia mansit, turpis auctor mutatus est.* Azot. inst. moral. lib. 8. cap. 16. Lauret. de Franch. controv. int. Episcop. & regul. tit. de lect. libr. prohibit. quæst. 4. Andr. Mend. de iur Academ. lib. 2. quæst. 15. & in Bull. Cruciat. disp. 25. ann. 47. Torrebl. de iur. spirit. d. lib. 13. cap. 18. num. 38. Albergh. manual. Qualificat. cap. 32.

(227.)
L. vnic. in prin. *Et nomen, & materiã caducorum.* C. de caduc. tollend.

[228.]
Arg. e leg. text. in l à nullo, ibi: *Ac per hoc, si nomine eximuntur, etiam fructu carebunt.* C. de fer. Præsensere licet vndè Dian. part. 6. tract. 6. Miscell. resol. 49. F. Ludov. à concept. in examin verit. mor. tract. de legib. quæst. 1. concl. 3. num. 25.

(229.)
Cap. excōmunicamus, §. credentes de hæret. Menoch. cons. 149. num. 28. Rebuf. de reprob. test. n. 226. Simanc. de Cathol. inst. tit. de testib. num. 41. Peñ. 3. part. comm. 117. Bursat. cons. 14. num. 1. Petr. Greg. Syntag. lib. 33 cap. 8. Farinac. de hæres. quæst. 118. num. 111.

(230.)
L. septimo mense, ff. de stat. homin. l. antiqui, ff. si pars hæred. pet. l. si pater, ff. de solut. & pro asserenda autoritate vnici Doct. Rod. Suar. in proæm. leg. for. num. 17. & ibi Vald. lit. Q. ex Bart. in l. de quibus, ff. de leg. num. 21. quem consulas.

(231.)
Pàram. de orig. S. Inq. lib. 1. tit. 2. part. 5. D Escobar. de purit. part. 1. quæst. 9. §. 1. num. 37. & §. 3. num. 60.

por aver assegurado todas las naciones la perpetuidad de las acciones dignas de memoria, con la religion de consagrarlas a los Tēplos. (232.) En el de Anco Marcio permanecieron colgados, hasta en tiempo de Marco Varō, (233) el huso, y rueca de Caya Cecilia, muger de Tarquino el Viejo, afiançando el pacto de no atarear a otras obras serviles los Romanos a las mugeres Sabinas. En las sagradas letras lo manifiestan la espada de Goliat, y los despojos de los Macabeos. (234.)

Y en nuestra España mantiene esta antiguedad la Iglesia de Seuilla, en la Espada del Santo Rey Don Fernando; cuyo venturoso azero sirviò a la conquista de la Ciudad, y quiere el cariño de los Castellanos aya sido del Conde Fernan-Gonçalez, por mas que lo dude el Padre Iuan de Pineda. (235.) no contentandose con la afirmacion de Fr. Prudencio de Sandoval. Pero mas a nuestro proposito en la circunstancia de la inscripcion, y en los terminos de delito, lo executò Caligula, dedicando a la vengança de Marte tres puñales que avian estado destinados para instrumentos de su muerte. (236.) Y el Senado Romano con Casio, en quien los honores de tres vezes Consul excitaron intentos de Tirano; pues aviendole quitado la vida, y confiscado su caudal, se le consagraron a la Diosa Ceres en vna medalla, ò lamina de bronce, que con el titulo de ofrenda infamaua al reo, y a toda su familia. (237.)

(232.)
Ex Dionis. & Sext. Pompei. Petr. Crinit. de honest. discipl. lib. 16. cap. 3. Cicer. de nat. Deor. lib. 1. D. Aug. sup. Num. quæst. 41. Castr. de hæret. punit. a. cap. 19. Covarr. in cap alma mater part. 1. §. 8. num. 7. Parrad. diff. 119. Salced. de Contrav. cap. 12. n. 2.

(233)
Plin. lib. 8. cap. 48. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 8. Palacios Rub. in rubr. de donat. int. §. 31. num. 2. Surd. de aliment. tit. 4. quæst. 28. num. 12.

(234.)
Reg. lib. 1. cap. 21. num. 8. & 9. & ibi Caiet. Machab. lib. 1. c. 6. D. Paul. Tarsia Hist. Div. Virg. Insul. fol. 30.

(235.)
Pined. in mem. de la Canon. part. 4. §. 6. Sandov. Hist. del Conde Fernan Gonçal. col. 1.

(236.)
Sueton. in Caligul. cap. 24. *Tres gladios in necem suā præparatos Marti Vltori addito elogio consecrauit.* Idem in Vitell. cap. 10. Tertull. de resurrect. carn.

(237.)
Ex Liv. lib. 2. decad. 1. Sabelic. lib. 1. Æneid. 3. quibus annectes Valer. lib. 6. cap. 3. Beierlinch. Theatr. vit. hum. verbo dedecus fol. 50. lit. E. *Sp. Cassij ob affectatam tiranidem interfecti peculium Cereri est consecratum. signum, quæ ex eo ære factū cū huius modi inscriptione: EX CASSIA FAMILIA DATVM*

L Corres- Num.

Tambien en las iglesias

Espada del S. Rey

Correſponde el caſtigo a la demonſtracion con que Dios quiſo informar a los ſiglos futuros la rebeldia de los Hebreos, mandando poner en el Tabernaculo la vara de Aron. (238.) Y otros atribuyen el origen deſta practica a los incenſarios de Corè, y Datàn, ſegun expreſſamente lo refiere el graue Maeſtro Fr. Iuan Marquez. (239.)

Andres Alciato, (240.) interpretando vn texto del derecho civil, haze inſinuacion de la antiguedad de otro caſtigo ſemejante, en los que aviendo jurado la vida del Principe, faltauan al cumplimiento. Y Franciſco Peña adelanta, el que executa el Santo Oficio, a que en el ſolar de la caſa que ſe demuele, debe ponerſe vna Coluna con targeta de piedra, (441.) que contenga la narracion del hecho. Y Antonio Fabro (242.) ſeñala eſta ſatisfacion por arbitrio, en caſo que los acreedores del reo en leſſa Mageſtad, impidieren la demolicion.

Y vltimamente, como dixo el grande Auguſtino, (243.) tratando, ſi a los que eſtan en el infierno ſe les aumenta pena accidental de las miſerias, y calamidades que padecen ſus hijos, ô allegados: *Si hac ſentiunt mortui, cumulus malorum eſt, ſi hac non ſentiunt, formido viuorum eſt.*

(238.)
Num. cap. 17. *Dixitque Dominus ad Moyſem refer virgam Aaronis in tabernaculum teſtimonij & ſervetur ibi, in ſignum rebellium filiorum Iſrael.* P. Mart. de Roa de die nat. cap. 1.

(239.)
Ex Simanc. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. num. 1?6. Num. cap. 16. d. cap. & dixit de cõſecr. d. 1. Marq. Go ver. Chriſt. lib. 1. cap. 25. §. 2.

(240.)
Lib. 4. diſpunct. cap. 2. ex ponenſ. l. ſi duo patroni §. fin. ibi *Et ita ei ſuper dici petulanter ne iurato* de iure iur. *Solebat autem veteres, cum de ſontibus ſupplicium ſumeretur, in loco ſupplicij conſpicuo epigraphem ſeu titulum affigere, quo pœnæ à reo expetitæ cauſa intelligeretur à populo ut à ſimili facinore perpetrando deterreretur.*

(241.)
Peñ. d. 3. part. comm. 92. in fin.

(242.)
In Cod. tit. ad l. Iul. Maieſt. diff. 1. ad fin. *Aut ſi ſalvo creditorum iure commodè id fieri non poſsit, lapide ſaltim parietibus infixo, cum condemnationis ſuperſcripto, in perpetuam condemnati memoriam, perfidiæque infamiam, publicæ vindictæ conſuleretur.*

(243.)
D. Auguſt. in Pſalm. 108. Caſtr. de hæret. punit. cap. 10. fol. 112.

§. XVIII.

Y Por ser el cumulo de los males, pide el Santo Oficio mayor prueba en (244.) las causas que se mueuen, ò prosiguen contra los Hereges difuntos. Se citan los allegados, y parientes, (245.) por ser interessados en defender a su deudo, como a su propria persona; y se le concede apelacion, y Abogado. (246.)

Y con grande razon: pues ninguno de ellos puede estar cabalmente instruido en la individual satisfacion que requieren los cargos, como lo nota celebremente Andres Alciato, (247.) en el alcance de quentas ajustadas con el heredero. Y mejor Antonio Gomez, por ser en terminos de causa criminal, (248.) y aver el reo perdido el juyzio: (punto que dà doctrina a la instruccion Toledana cap. 60.)

Corone propriamente este primer Articulo vn racional (249.) de Antonio Fabro, adonde siendo la especie del texto, que despues de muerta la hija, se le prohibe al padre, meter à pleyto su emancipacion, con el pretexto de aver faltado en ella la solemnidad: haze esta replica. *Cur non mouerit eam quæstionem filiæ viuenti? Quæ, & causam suam tueri potuisset melius, & victa quoque extorquere, à patre perpetuis obsequijs, aliam, iustamque emancipationem.* Como si dixera en nuestros terminos: ya que por lo privilegiado del delito se procede contra la memo-

(244.)

Instr. Hispal. cap. 20. instr. Tolet. cap. 61, instr. Abulens. cap. 4. Peñ. d. comm. 92. fol. 573. Caren. de offi. S. Inq. part. 2. tit. 19. §. 5.

(245.)

L. 1. §. quoties, ibi: *Semper enim hæredis interest defuncti existimationem purgare*, ff. de iniur. text. apertus in cap. filij de hæret. in 6. D. Præ. Covar. lib. 2 var. cap. 2. in fin. Roxas assert. 14. num. 184. Param. lib. 3. quæst. 4. num. 86. Torrebl. d. lib. 13. cap. 17. D. Escobar de purit. p. 1. quæst. 4. §. 4. num. 29.

[246.]

Locat. post Iudicial. Inq. quæst. 4. vers. Si tamen. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 37. num. 50. Farinac. de hæres. quæst. 192. num. 83.

(247.)

Arg. l. qui Romæ, §. Agerius, ff. de v. o. Alciat. lib. 1. cap. 13. dispunct. *Iniquum esse, vt declaratio debiti facta cum hærede, qui forsitam instructus non est, præiudicet filio.* Alex. & Paul. de Castr. in d. §. Agerius Pirrh. Maur. de fideiuss. cap. 15. par. 2. sect. 4. num. 4. Còducit arg. l. Procula, ff. de probat. Menoch. de arbitr. lib. 2. cas. 88. num. 17. & l. 1. C. vbi de ratiocin. agi. oport. Escob. de ratiocin. cap. 34. num. 8.

(248.)

Tom. 3. cap. 1. num. 72. *Tum etiam quia talis delinquens, qui postea effectus est furiosus, haberet aliquam iustam causam defensionis, quam curator eius ignoraret.*

[249.]

Ad l. post mortem filiæ 25. ff. de adoption.

memoria del Herege difunto, concurra mayor prueba; pues acusado el reo en vida, ò formaria mejor los descargos de sus defensas; ò convencido del delito, se haria con los obsequios de la confession, y arrepentimiento, digno del paternal beneficio de la absolucion, de la Eclesiastica sepultura, y piadosa recordacion de su memoria. (250.) Siendo capazes de todos los efectos referidos los Reconciliados difuntos, como en especie lo advierten nuestros Autores. (251.) Y con elegancia Sydonio Apolinar la diferencia de los dos fueros. (252.) *Noueris volo, non, vt est apud Præsidem fori, sic esse apud Iudicem mundi; namque, vt his, qui propria vobis non tacuerit, damnatur; ita nobiscum, qui eadem Deo fuerit confessus, absolvitur.*

(250.)

Arg. §. inimicitiæ, ibi: *Nec reconciliatio intervenit*. inst. de excusat. tut. vbi Misinger. *Quæ scilicet gratiam sarcierit, & simultatem sempiterna deleuerit obliuione*. Alciat. reg. 2. præsump. 2. num. 4. Michael Crass. comm. lib. 3. cap. 17. quæst. 37. Mascard. de probat. concl. 900. num. 10. Merlin. de legit. lib. 4. tit. 1. quæst. 7. num. 1.

(251.)

Farin. de hæres. quæst. 193. num. 21. Cæs. Caren. de offic. Inq. d. tit. 19. §. 6. num. 12.

(252.)

Sydon. lib. 14. Epist. 14.

ARTI-

Perdimiento de los bienes

ARTICVLO SEGVNDO.

A Las penas personales del reo en lessa Mageſtad, ſe añadio el perdimiento de los bienes; (1.) ſiendo eſta diſpoſicion loada por el derecho Diuino, recibida por los Griegos, eſtablecida por los Romanos, obſervada por los fueros, y leyes antiguas, y modernas de Eſpaña, arreſtos de Francia, conſtituciones Imperiales de Alemania, Flandes, y Borgoña; y calificada por el comun ſentido de los Eſcriptores, ſin que en ella aya avido correccion, ni obſervancia en contrario, por ſer fundamental firmeza de los Reynos, y Republicas del mundo.

Pero aunque ſe halla eſta vniformidad en la pena, varìan las Hiſtorias en la forma de ſu aplicacion. El derecho Diuino parece que aplicaua al patrimonio Real los bienes del que conſpiraſſe contra el Principe, (2.) como ſe vè en los de Mifiboſet, que por confiſcados, los dio el Rey David a Giba, remunerando ſus ſervicios: y en la viña de Naboth, que por conſequencia del delito de ſu dueño, pertenecið al Real patrimonio. Los Athenienſes permitieron a qualquiera de ſus Ciudadanos que dieſſe muerte al traydor, aplicandole los bienes del reo (3.) en premio de ſu zeloſa vengāça; aunque deſpues obſervaron aplicarlos al fiſco, reſervada la dezima a los Dioſes. (4.)

Entre los Romanos padece la variedad, que notamos ay, en ſeñalar el principio de

M la

(1.)

Reg lib. 2. cap. 16. & 19. l. Pānonius ſ. rel perduellionis, ff. de aquir. hæred. l. eorum, ff. ad l. Iul. Maieſt. l. quiſquis C. eod. l. ſi quis. C. de bon. proſcript. tot. tit. C. Th. eod. Novel. Maiorian. tit. 7. extrau. qui ſint rebell. conſtit. 6. Imp. Leon. extrauag. Frider. de incēd. & pac. violat. l. vnic. tit. 2. lib. 1. for. l. 2. tit. 2. part. 7. l. 2. tit. 19. lib. 8. ordin. l. 1. & 2. tit. 18. lib. 8. Recop. vbi Villadieg. Montalv. Did. Perez. Greg. Lop. & Azeved. Abb. in cap. cum non ab homine de iudic. Felin. in cap. Rodulphus de reſcript. Afflict. Quæ ſint regaliæ ſ. bona commiten. Decian. lib. 7. cap. 40. Petr. Greg. lib. 35. cap. 1. Clar. lib. 5. ſent. ſ. læſæ Maieſt. num. 8 & 9. vbi Baiard num. 25. Renat. Chopin. de Doman. Fran. lib. 1. tit. 8. Rip. de regal. cap. 18. Peregr. de iur. fiſc. lib 1. tit. 2. Sixtin. de regalib. lib. 2. cap. 12 Ioan. Coppen. obſerv. lib. 2. Pet. Cav. caſ. 294. nu. 39. Borrel. de præſt Reg. Cathol. cap. 71. Arnold. Clapmar. de arcan. rer. publ. lib. 4. cap. 15. Franc. Zipæo notic. iur. Balgic. lib. 9. tit. ad l. Iul. Maieſt. & tit. de bon. damnat. & lib. 10. tit. de iur. fiſc. Guazin. de confiſcat. bon. concl. 13. num. 3. Gutierr. de delict. quæſt. 33. & 34. Latè Mier. de maiorat. par. 1. quæſt. 1. Merlin. de legitim. lib. 5. tit. 1. quæſt. 30. Seraph. Malsin. de confiſcat. quæſt. 3. num. 1. & quæſt. 4. num. 66. Lepidè Iuven. Satyr. 1. ——— *Et hic damnatus inani Iudicio (quid enim ſalvis infamia nūmis?* Ant. Math. de crimin. tit. de pæn. cap. 2. num. 1.

(2.)

Reg. lib. 2. cap. 16. & 19. lib. 3. cap. 21. ex Gèmara Babilonica, Leui Gerſonide, & David de Kimchi. Ioan. Selden. de legib. Hæbr. cap. 25.

(3.)

Ioan. Meurſ. de Arch. Athen. lib. 3. cap. 14. *Bonaque etiam interfecti is habebret, qui occideret.*

(4.)

Ex Xenoph. rer. Græcar. lib. 1. Carol. Sygon. de Repub. Athen. lib. 2. cap. 4. & lib. 3. cap. 1.

De-

la pena principal deſte crimen, ponderando algunos Eſcriptores, que Romulo a quien ſiguio Tullo Hoſtilio, no eſtendiò ſu ley a los bienes del delinquente. (5.) El I. C. Marciano que refiriò a las XII. Tab. el origen de la ley (6.) de la Mageſtad, no hizo mencion del perdimiento de bienes, el qual deſpues paſſò a ſer acceſſorio a la condenacion del delinquente.

Alexandro ab Alexandro (7.) opinò, que la aplicacion al Erario publico, de dõde dimanò ſer eſtos efectos Regalia del Principe, tuuo principio deſpues de la ley Cornelia, en la Dictadura de Syla, ſegun ſentir de Veleyo Paterculo, porque antes ſe aplicauan a los Dioſes; como el campo Tarquino a Marte, los bienes de Caſio a Ceres; (8) ò a miniſterios publicos, como las caſas de Marco Manlio, Sp. Mellio, Vitruvio Vacco, Marco Flacco, y otros que refieren Livio, y los Eſcriptores; y parece fue en execucion de la ley promulgada por Valerio Publìcola deſpues (9.) de la muerte de Bruto; la qual eſtableciò que quedaſſen ſacros los bienes, y cabeça del que conſpiraſſe contra la patria.

Mas contra la opinion de Alexandro, hallamos a eſta forma de confiſcacion mas antiguo principio; porque aviendo muerto los hijos de Anco-Marcio a Lucio Tarquino, Quinto Rey de los Romanos; y aconſejando Tanachilde, muger del difunto Rey, a Servio Tulio ſu yerno, los medios con que avia de aſſegurar en ſu cabeça la Corona, y dar a los traydores el

caſ-

[5.]
Decian. tract. crim. d. lib. 7. cap. 3. num. 1. cap. 6. à nu. 4. & cap. 39. àn. 1. Sygon. de antiq. iur. ciuil. Rom. lib. 2. de iudic. cap. 29. Steph. Pyghio, lib. 1. ſeptimont.

(6.)
Dict. l. 3. ff. ad l. Iul. Maieſt.

(7.)
Vellei. Patercul. *Primus Sylla exemplum proſcriptionis invenit.* Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 23. Clapm. de arcan. rer. public. lib. 5. cap. 18. Luc de Penn. in l. ſiquis proſcribẽte. C. de fid. & iur. haſt. fiſcal. lib. 10. Hotom. de leg. Rom. de l. Valer. Hieron. Verrut. de leg. Val. de proſcript.

(8.)
Liu. decad. 1. 2. lib. *Peculium Oſiij Cereri conſecrauiſſe.* Valer. Max. lib. 6. cap. 3. Chopin. de Doman. Franc. lib. 1. tit. 8. num. 9. Menoch. conſ. 99.

(9.)
Lib. d. lib. 2. *Sacrandoque cum bonis capite eius qui Regni occupandi conſilia iniſſet.*

castigo, le dixo: (segun atestigua Dionisio Halicarnaseo) (10) Si prendieres los reos, desnuda la espada de la justicia, y cortales la cabeça; pero si lo estorvare su fuga, condenalos en perpetuo destierro, y confisca sus bienes. La qual demonstracion se executô tambien en los de Tarquino, (11.) dandose a discrecion todo el menage, y dividiendose entre los demas del pueblo que no las tenian, sus heredades, y campos, excepto el que despues se dixo Marcio.

Fundados en estas autoridades pensamos que entre los Romanos las penas de la lessa Magestad, en quanto al perdimiento de bienes, se executaron con diferencia en los tiempos de Romulo, hasta los de Syla, y desde este, en adelante.

En el primero parece que seguian la cabeça del dueño, aunque tambien con distincion; porque si se executaua en el reo la pena de muerte, vnâ con èl se sacrificauã los bienes, y todo era sacro, (12.) y dedicado a los Dioses: naciendo de esta dedicacion, como hecha de bienes procedidos del suplicio, el llamarse suplicaciones las rogatiuas de las Deydades, segun expressamente lo autoriça en sus Etymologias el Doctor de las Españas San Isidoro. (13.) Si se procedia empero contra reo ausente, como cõtra Tarquino fugitiuo de Roma, y los hijos de Anco Marcio, por la muerte dë Lucio Tarquino; la condenacion era de perpetuo destierro, y los bienes se declarauan por publicos, (14.) escriviendose en

[10.]
Dionis. Halicarn. lib. 1. *Perpetuo exilio, & bonorum proscriptione mulctato.*

[11.]
Idem Dionis. lib. 5. *Agrum verò quem illi priuati possederant, diuiserunt ciuibus agro carentibus.*

(12.)
Liu. d. lib. 2. Cæl. Rhodigin. antiq. lib. 12. cap. 11. Tiber. Decian. lib. 7. cap. 31. Macrob. 3. Saturn. cap. 7. Dionis. lib. 6. *Qui adversus ea fecerit sacer esto, bonaque eius Cereri sacra sunto.* Ant. Math. de crim. tit. de Sicar. cap. 2. n. 2.

[13.]
D. Isidor. lib. 5. ethim. *Nam supplicia dicebantur supplicamenta, & supplicium dicitur, de cuius damnatione delibatur aliquid Deo: vnde & supplicare.* P. Mart. de Ros. sing. lib. 2. cap. 9. Serv. in illud Virgil. 4. Æneid.
--Simul Divum templis indicit honorem. Indici autem dicuntur, quia paupertas maiorum ex collatione sacrificabãt, aut certe de bonis damnatorum, vnde, & supplicia dicuntur.

[14.]
Liu. d. lib. 2. Dionis. d. lib. 2. Alex. ab Alex. d. cap. 23. *Vt tantorum criminum facinora nomẽ denotaret suppliciique insignis memoria foret sempiterna.*

en los pueftos publicos fu aplicacion, dando a efta formula nombre de profcribir, (15.) y de profcriptos a los bienes que por ella fe condenauan (16.) la ley Valeria, ò Cornelia. Diftincion, que fe manifiefta figuieron los compiladores del Codigo, poniendo en la rubrica diverfidad entre los bienes de los condenados, y de los profcriptos, (17.) por feguir los vnos la naturaleza de la condenacion hecha en prefencia, y los otros la que fe executa (fegun la practica moderna) en la caufa de los aufentes, y rebeldes, poniendofe fu fentencia en las partes publicas: los quales propriamente fon los que fe debian tener, y dezir bienes profcriptos. (18.

En el fegũdo tiempo defpues que Syla, (19.) y Iulio Cefar (20.) procuraron amõtonar caudal para el fomento de las guerras civiles, fe introduxo ambiciofamente para el fifco la aplicacion de todos los bienes de los reos en leffa Mageftad, y empeçaron a confundirfe los nombres, y vozes, llamandofe profcriptos los que por efta caufa fe aplicauan. (21.)

Deftas noticias deducidas de las Hiftorias Romanas, y del derecho, (22.) fe convence al parecer, que en los primeros tiempos la condenacion del reo en leffa Mageftad, folo fue en los bienes que poffeia el condenado, fin eftenderfe a mas la eficacia de la pena; pero defde la dictadura de Syla, en que fe promulgò la ley Valeria, ò Cornelia, fe añadiò el impedirle abfolutamente la adquificion de bienes algunos,

deter-

(15.)

L. fed fi pupillus, §. profcribere, ff. de Inftit. action. vbi Gothofr. l. fiquis profcribēte. C. de fid. & iur. haft. fifcal. lib. 10. Cuiac. lib. 7. obferv. cap. 2. Schard Lexic. verb. *Profcriptio*. Offuald. lib. 23 comm. cap. 23. lit. F.

[16.]

Luc. de Penn. d. l. fiquis profcribēte Schard. d. verb. *Profcriptio*. Brifon. de V. S. verb. *Profcribere*.

[17.]

Tit. C. de bon. damnat & profcript. licet aliter fe res habeat, apud Anton. Math. de crimin. tit. 5. de Sicar. cap. 2 num. 2. *Profcriptus enim in libris noftris, ille dicitur, cuius bona expreffim confifcabantur; damnatus cuius bona tacite: fequebatur enim tacite pœnam capitalem bonorum publicatio.*

(18.)

Ioan. Coppen. obferu. lib. 2. obferv. 123. num. 7. Sixtin. de regalib. lib. 2. cap. 12. à num. 2.

[19.]

Appian. lib. 1. & lib. 4. bell. civil. Plutarch. in vit. Syll. *Quod verò omnium eft vifum iniquiffimũ, notavit profcriptorũ liberos, nepotefque infamia, omniumque publicauit bona.* Lucan. lib. 2. Pharfal. D. Auguft. de Ciuit. Dei lib. 2. cap. 28

(20.)

Iuven. Satyr. 2. Appian. d. lib. 4. & lib. 5. P. Math. Rader. in Martial. lib. 3 epig. 16. Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. d. cap. 23.

(21.)

Patercul. Alex. ab Alex. Clapmar. Luc. de Penn. adducti num. 7.

[22.]

ff. & Cod. ad l. Iul. Maieft.

Cicer.

(*) determinando que perteneciessen al pueblo quantos bienes pudiessen tocar al reo por sucession, ò herencia. Establecimiento que siguieron las leyes Iulias, privando al reo de la testamenti faccion actiua, y passiua; y en que se fundaron las respuestas de los I. C. (23.) rescriptos de los Emperadores, (24.) y el que abdicassen del reo ipso iure el dominio, incapacitandole de retener, y adquirir. (25.)

Con el mismo cuydado, y providencia castigaron las leyes al Herege, (26.) en quanto al perdimiento de sus bienes; privandole de los adquiridos, incapacitandole para adquirir, y contratar, y desnudandole de la testamenti faccion actiua, y passiua, aunque fuesse de disposicion militar. Severidad, que abraçarõ todos los Reynos Catolicos, especialmente los de España; (27.) y como en materia mas suya los sagrados Canones, sobrecartando para todos efectos las disposiciones establecidas contra los reos de la ofendida magestad humana. (28.)

Pero tampoco le faltò variedad a la aplicacion de los bienes confiscados por la heregia; considerandolos de diferente calidad en el reo seglar, que en el clerigo, y en este, los bienes muebles, que los raizes, los patrimoniales, que los adquiridos intuitu Ecclesiæ: a la qual se aplicauan, atẽto el derecho comun. (29.) En las tierras del Imperio se observa la distribucion que señalò Inocencio IV. entre el fisco temporal el Diocesano, y la Inquisicion. En

 vnas

(*)

Cicer. in Verrem act. 1 *Is A. Trebonium fratrem habuerat proscriptum. Et cum cautum vellet, scripsit, vt hæredes iurarent se curaturos, vt ex sua cuiusque parte, ne minus dimidium ad A. Trebonium fratrem illum proscriptum perveniret.* Pro cuius expositione accingitur D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2. cap. 21.

(23.)

L. fin. ff. ad l. Iul. Maiest. l. meminisse C. eod. l. Pannonius. §. rei perduellionis, ff. de acquir. hæred. l. donationes in concubinam; §. fin. ff. donat. l. cum filius 76. §. fin. ff. de legat. 2.

(24)

l. quisquis. C. eod. §. per cõtrarium, inst. de hæred. quæ ab intest.

(25.)

Vide adductos, num. 1. hoc articulo.

(26.)

L. Manicheos. l. Arriani Auth. Gazaros. C. de hær. l. 7. 8. & 9. C. Theod eod. l. 1. C. de Apostat. l. fin. C. Theod eod. Novell. Valẽtin. tit. 2. de Manich Auth. de Ecclesiast. tit. cap. 14. Paul. Grilland. de hæret. quæst. 9. num. 2. Ioan. Nicol. de hæret. notab. 14. Villadieg. de hæret. quæst. 25. Brun. de hæret. lib. 5. cap. 11. Carrer. de hæret. §. nunc de pæn. num. 11. Simanch. de Cathol. inst. tit. 9. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 44. Petr. Greg. lib. 33. Syntag. cap. 4. Petr. Cauall. cas. 295. Caualcan. de Brach. Reg. part. 4. n. 302. Farinac. de hæres. quæst. 25. à num. 12 & quæst. 164. num. 42. & quæst. 190. §. 1. nu. 8. Peregr. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1 num. 166. Guacin. de confiscat. concl. 13. *P*aschal. de virib. patr. potest. part. 4. cap. 5. Seraphin. Massin. de confisc. quæst. 4.

(27.)

L. 4. l. 17. tit. 2. lib. 12. del fuero Iuzg. l. 1. & 2. tit. 4. li. 4. for. l. 7. tit. 24 l. 4. 5. & 7. tit. 25. l. 1. & tot. tit. 26. par. 7. l. 3. tit. 4. lib. 8. ordin. l. 1. tit. 3. lib. 8 Recop. in quibus Villadieg. Montalv Greg. Lop. Didac. Perez, & Azeved. Gutierr. de delict. quæst, 33. & 34. Hermosil. l. 2. glos. 2. num. 4. tit. 4. Palac. Rub. in d. 5. Taur. Alvarad. de coniect. ment. lib. 2. cap. 1. num. 21. Spin. in specul. testam. part. 12. rubr. à n. 42 Amay. l. 1. num. 58. C. de iur. fisc.

(28.)

Cap. vergentis, cap. ad abolendam de hæret. cap. cũ secundum leges eod. in 6. cap. super quibusdam, de V. S. bonus text. Auth. de non alien. reb. Eccl. §. quia verò, ibi: *Vt metu sue substantiæ etsi non propter Dei timorẽ, tamen segnio-*

res

vnas Provincias, y en virtud de constituciones Põtificias, suele diuidirse esta confiscacion entre la Camara Apostolica, y la Inquisición. En otras se reserva para dichos Tribunales solos; y a vezes se aplica a la Camara, a fuer de Espolio, como con gran claridad, y especificacion de tiempos, y Pontifices, lo refiere Francisco Peña en sus doctos Commentarios. (30.)

En nuestra España indistintamente se aplican, y pertenecen al Fisco Real (31.) los bienes confiscados por delitos de Heregia; pero con advertencia, que no puede entrometerse el Receptor del fisco a ocuparlos, hasta que ay sentencia declaratoria; y que de ella son Iuezes priuatiuos los Tribunales del Santo Oficio; y que por esta causa, antes de la aplicacion, no pueden hazerse contratos, ni condonaciones sobre los bienes que se considera han de ser confiscados; aunque sea el Principe el contrayente, ò condonante: segun pondera, y defiende el señor Obispo de Astorga (32.) Fermosino, no conformandose en la aplicacion de la confiscacion del clerigo al Fisco Real. (33.)

Supuesta, pues, la incapacidad del Herege, y que en el Fisco passan todas las acciones, actiuas, y passiuas (34.) del confiscado, si no como en heredero verdadero, al menos como anòmalo, respecto de suceder por aniquilacion, y no representacion de la persona; (35.) y que segun defiende, y funda Fernando Arias de Mesa, (36.) transmiten en el Fisco sus derechos los herede-

ros

res circa venditionem fiant. collat. 2. Azor. inst. mor. part. 1. lib. 8. cap. 12. quast. 1. Les. de inst. & iur. lib. 2. cap. 29. dub. 8. Sanch. in præcep. Decalog tom. 1. lib. 2. cap. 14. Ricciul. de iur. person. extr. grem. Eccles. lib. 5. cap. 31. D. Fermosin. ad d. cap. vergentis alleg. 1. & adducti à nobis num. 26. & 27.

(29.)

Cap. excomunicamus, §. damnati de hæret. in 6. Peregr. de iur. fisc. lib. 4 tit. 5. num. 32. Iul. Clar. §. hæres. num. 11. Decian. lib. 5. cap. 44. nu. 3. Sanch. d. lib. 2. cap. 20. Felin. in cap. irrefraga bili. §. cæterum num. 5. de offic. ordin. Castro Palao tom. 1. oper. mor. tract. 4. disp. 5. punct. 1. & punct. 23.

(30.)

3. part. direct. comm. 158. per tot.

(31.)

Covarr. var. lib. 2. cap. 9. num. 12. Azeved. l. 1. tit. 3. lib. 8. Recop. num. 200. Salced. ad Bern. in prax. cap. 114 lit. F. Sanch. d. cap. 20. Aug. Barbos. d. cap. excõmunicamus num. 8. ex Lorc. in 2. 2. quæst. 11. art. 4. disp. 46. mẽbr. 1 num. 6. & Cened. Dian. 4. part. tract. 8 resol. 44. Bouadill. lib. 2. Polit. cap. 17 num. 201. vbi observat posse Iudicem sæcularem pœnã confiscationis hæreticis imponere, si omissa fuerit ab Inquisitoribus. Hermosill. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 14.

(32.)

Ex Calderin. de hæret. cap. 18. n. 4. Sous. in aphor. Inq. lib. 3. cap. 20. num 10. Caren. in annot. ad Fulcod. quæst. 15. num. 12. D. Fermosin. de confiscat. alleg. 46. fere per tot.

(33.)

De confiscat. alleg. 41. num. 15. & alleg. 46. num. 7.

(34.)

L. 2. C. ad l. Iul. de vi pub. l. si adéptis. C. de sent. pass. l. si vt proponis. C. de bon. damnat. Guazin. de confiscat. concl. 13. ampl. 22. per tot. Gratian. discept. for. cap. 423. à num. 14. & cap. 840. num. 36. Merlin. de pignor. lib. 5 quæst. 51. Carlev. de iudic. tit. 2. disp. 1. nu. 50. Olea de ces. iur. tit. 3. quæst. 9. num. 27. & tit. 6. quæst. 11. num. 45.

(35.)

Peregr. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1. num. 53. & 60. Guacin. concl. 20. Fontanel de pact. nuptial. claus. 5. glos. 4. à num. 63. Seraphin. Massin. de cõfisc. quæst. 35. Roder. Suar. in l. quoniam in prioribus in declarat. l. Regn. limit. 10. n. 4

36.]

Var. resol. lib. 3. cap. 42. à num. 22. Seraphin. Massin. d. quæst. 35. nu. 14.

ros que gozan las prerrogatiuas de ſuidad: el punto eſtà en ajuſtar el tiempo en que afecta a N. la incapacidad referida; porque ſiendo ya Herege quando murio ſu hijo, parece que ſe hallò priuado de la teſtamẽti faccion, y ſin ſujeto en quien reciba principio la adquiſicion, y translacion de las dos tercias partes, que la ley aplica al padre por legitima, en los bienes del hijo; pues le tocan, y provienen iure hereditario.

No faltô quien deſaminaſſe el intento deſte papel, afirmando que nueſtro caſo eſtaua executoriado contra el Fiſco, con la recibida opinion de ſer, y quedar el Herege oculto, incapaz de toda adquiſicion deſde el dia que cometio el delito, dandoſe para eſte efecto retrotraccion a la ſentencia declaratoria, quando quiera que ſe pronuncie. Por lo qual, aunque nueſtra eſpecie admite alegacion de mas fuſte, y novedad; ſe impugnarà la duda breuemente, porque no ſe pienſe que ſe cede a la fuerça de la autoridad extrinſeca que los Eſcriptores han acomulado a dicha opinion, que nueuamente ſigue el Padre Caſtro Palao, (37.) proteſtando que ſe ſujeta al numero de las autoridades; no obſtante que reconoce; no ay fundamento diſpoſitiuo para incapacitar al Herege antes de ſer juzgado, y declarado por tal.

Fue de los primeros que ſiguieron la parte afirmatiua Gabriel Quemada, (38.) Iuez de bienes confiſcados en la Inquiſicion de Toledo, alegando para el apoyo de ſu ſentencia, que la procunciò dos vezes con-

[37.]
Op. moral. tom. 1. tract. 4. diſp. 5. punct. 26. num. 6. *Qua propter cenſeo, neque iure Regio, neque iure communi expreſe probari incapacitatem ſuccedendi hæreticum occultum, & per ſententiam nõ declaratum.* Et paucis interiectis, *neq; alia ratione ducor, niſi, quia eſt communis ſententia.*

(38.)
Q. q. Fiſcal. quæſt. 18. per tot. fol. 58

contra el Fisco, y la confirmò el Consejo, aunque no sin grande controversia: reduciendose sus fundamentos a vn texto de los Digestos, que expressamente habla en reo condenado; (39.) y a otras doctrinas, que por referidas a èl deben entenderse en el mismo supuesto, y en otros textos Canonicos del Fuero, y Partidas, que de verdad no lo concluyen.

Examinò la misma question por vna, y otra parte, y con muy llena, y estendida doctrina, Melchor de Mieres en su tratado de Mayorazgos, (40.) admirandose de la omission, ò incuria de los antiguos, en nó aver tratado punto de tanta dificultad, y consequencia; resolviendole contra el Fisco; pero con demasiadas ponderaciones de brocardicos, y con los mismos fundamentos intensiuè que Gabriel Quemada, de quien no se olvidò, y citando a fauor suyo al señor Obispo de Badajoz Simancas. (41.)

Defendiò tambien este parecer ya estẽdido, a las herencias legitimas, el Padre Tomas Sanchez, (42.) apreciando los fundamentos de los Autores referidos, refutãdo los textos del derecho Civil, y Canonico, por no contener clausulas de eficacia presente; ayudandose de doctrinas modernas que parece lleuan el mismo sentir; y fundandose resuelta, y decisiuamente en nuestro derecho de las Partidas.

Pero tampoco sin violencia, porque ademas de ser cierto que no se induce priuació, sino lo expressa la ley; (43.) ninguna

de

[39.]
L. 3. ibi: *Si in metallum damnato, quid extra causam alimentorum relictũ fuerit, pro non scripto est, neque ad fiscum pertinet.* ff. de his quæ pro non script. l. 2. C. de hæred. instit. cap. excõmunicamus, §. credẽtes de hær. & ibi Annan.

(40.)
Part. 1. quæst. 1. à num. 231. vsque 318. ex d. l. Manicheos, ibi: *Volumus amoueri ab omni successione, & hæreditate.* C. de hæret. Auth. credentes, ibi: *Sit intestabilis, nec testãdi liberam habeat factionem, nec ad hæreditatis successionem accedat.* cap. excõmunicamus. l. 5. tit. 25. part. 7. ibi: *De aquel dia en adelante que le entrò en el coraçon.* & nu. 211. ait. *Ex quibus tandem constat veriorem esse opinionem, hæreticum esse incapacem ad acquirendum, à die ipso criminis commissi nulla expectata declaracione.*

(41.)
De Cathol. instit. cap. 9. num. 124.

(42.)
Lib. 2. Decalog. cap. 14. referens Quem. d. quæst. 18. Menoch. cõs. 185. num. 14. vol. 2. Simanch. d. num. 124 Mier. d. quæst. 1. Ceruant. l. 4. Taur. à num. 38. Azor. lib. 5. cap. 8. num. 1. instit. mor. Vazq. 1. 2. quæst. 9. art. 5. disp. 169. cap. 3. num. 32.

(43.)
Arg. Auth. de trient. & semis. §. consideremus coll. 3. Tell. Fernand. in l. 4 Taur. num. 36. & expresius Tiraq. l. si vnquam verb. revertatur à num. 249. Menoch. de arbitr. cas. 27. per tot. Molin. de primog. lib. 1. cap. 9. nu. 10.

No

de las de fuero, y partida tal diſpone: razon que la cenſurò por concluyente Iuſtiniano en otro punto de ſuceſsion. (44.) Son las leyes que hablan en el propoſito, la del fuero, (45.) ibi: *Defendemos que ninguno pueda mandar de ſus coſas a ningun Herege.* Otra de las partidas en la rubrica de los teſtamentos, (46.) ibi: *E aun dezimos, que los Hereges deſpues q̃ ſon condenados por ſentẽcia de heregia, non pueden fazer teſtamẽto.* Otra en la rubrica de las herencias, (47.) ibi: *Otroſi dezimos, que el que es juzgado por Herege, no puede ſer eſtablecido por heredero de otri.* Y otra en la claſſe de los delitos, y rubrica de los Hereges, (48.) ibi: *Nin la que el ficieſſe a otro de lo ſuyo, del dia que fueſſe judgado por Herege en adelante.* Y no tan ſolamente no fauorecen al Padre Thomas Sanchez, como dellas conſta; pero deciden lo contrario; tanto porque al vſo comun (49.) la palabra *Iuzgado* es la miſma que *Sentenciado*, quanto porque el miſmo Legislador lo declarò aſsi, haziẽdo derecho. (50.) *Iuyzio, tanto es en romance, como ſentencia en latin.* Dexandonos prueba para que aya de tener la miſma inteligencia (51.) la otra ley de las herencias, en que no expreſſô eſte requiſito, y dize: *Eſſo miſmo ſeria ſi algun Chriſtiano eſtablecieſſe por ſu heredero a algun Herege, Moro, ò Iudio, ca la tal heredad en que fueſſe eſtablecido alguno deſtos, averla ian los mas propinquos parientes del teſtador, non el Rey.*

Sin que pueda mover a contrario dicta

(44)

Nouell. 2. cap. 3. verſ. ſicut, ibi: *Nec qualibet eſt lex aliquid tale dicens*, de nõ elig. ſecund. nub. l. ſiquis. §. Divus, ibi: *Pænam tamen in eum ſtatutam non eſſe*, ff. de religioſ. l. certa forma, ibi: *Nulla legis ſanctione ſtatutum eſt.* C. de iur. fiſc. lib. 10. & ibi Amay. num. 27.

[45]

L. 10. tit. 5. lib. 3. for.

[46.]

L. 16. tit. 1. part. 6.

[47.]

L. 4. tit. 26. part. 6.

(48.)

L. 4. tit. 26. part. 7.

[49.]

L. non aliter. ff. de legat. 3. l. 2. §. lege Iulia, ibi: *Iudicatus vel convictus*, ff. de teſtam. Garc. de nobilit. gloſ. 3. §. 1. n. 30. Et apellatione iudicij venit intelligenda ſententia diffinitiua Bald. l. 1. notab. 4. C. ſi adverſ. rem iudic. gloſ. in cap. ſtatutum. §. inſuper de reſcrip. in 6. Menoc. de præſumpt. lib. 1. q. 1. num. 25.

[50.]

L. 1. tit. 22. part. 3. d. Mier. d. quæſt. 1. num. 274. *Et quia verba à doctis prolata, ſunt intelligenda ſecundum modum loquendi peritorum ex gloſ. in l. quod ſi ne potes*, ff. de teſtam. tutel. & ibi Bart. Caſan. in Cathalog. glor. mund. part. 8. conſid. 17.

(51.)

L. *In ambigua voce legis ea potius accipienda eſt ſignificatio, quę vitio caret, præſertim cũ etiã voluntas legis ex hoc colligi poteſt.* ff. de legib. l. cum quidam. C. de V. S. & quia legum correctio ſemper eſt vitanda. l. vnic. C. de in off. donat. cum vulg. & impropianda verba, ne oboriatur abſurdum. l. ſcire oportet. §. aliud, ff. de excuſat. tut. Everard. in loc. comm. ab abſurdo pag. 114. Mantic. de coniectur. lib. 3. tit. 7. & quia debet ſumi ſecundum ſubiectam materiam. Salgad. plenè in Laberynt. part. 1. cap. 13. §. 1. num. 46.

L.

mẽ otra ley;(52) de la qual para colorar el suyo se valio este Autor, confundiendo la especie con suponer, que eran iguales las personas sobre que cayeron los estableci-mientos: porque segun manifiesta su contexto, y rubrica, habla de los Apostatas; de cuyo delito por ser deserciõ total de la Fè, y nombre Christiano, (53.) haze prueba notoria la misma perpetracion, (54.) sin necessitar de sentẽcia declaratoria. Mayormente con la certeza de que en aquellos siglos, y lo vemos aora en los esclauos Mahometanos, viuieron tolerados en España los Iudios, professando exteriormente el Iudaismo; y aun ocupandose en recaudaciones de la hazienda Real, (55.) no sin exemplo de averlos admitido los Romanos a los honores. (56.)

Ademas que el Padre Thomas Sãchez, aun sin advertir que el privilegio de la ley quarta de Toro derogò a todo el derecho Romano, y al de fuero, y partidas; reconoce, y confiessa, que atento el Canonico, y el Cesàreo, està capaz de adquirir el Herege oculto. (57.) Conque no solamente le tenemos de nuestro sentir en lo que mira a los decretos de los Pontifices, y rescriptos de los Emperadores; sino que le quita a Tello Fernandez (58.) el estorvo que hallò para que no comprehendiesse al Herege la testamentifaccion, con que la dicha ley habilita al civilmente muerto, por dezir, que como en delito merè Eclesiastico, se ha de seguir el derecho Canonico. (59.) Pues siẽdo cierta, como lo es en esta parte, la

(52.)
L.15.tit.25.part.7.

(53.)
DD.in l.1.C.de Apostat.D.Thom. 2.2.quæst.12.art.1.Villadieg.de hæret.quæst.5.Param.de orig.S.Inq.lib.3.quæst.3.num.17.Riccul.de iur.person.extr.grem.Eccles.lib.6.cap.2 num.6.Caren.de offic.S.Inq.2.part.tit.3.§.1.

(54.)
Arg.l.palam §.*Quæ in adulterio deprehensa est, quasi publico iudicio damnata est.* ff.ad l.Iul.de adult.

(55.)
Pedr.Lopez de Ayala Hist.del Rey D.Pedro ann.5.cap.34.hablando de Don Simuel Leui. *Que era muy grã Priuado, y Consejero del Rey.* P.Marian.Hist lib.16.cap.25.*Y Simuel Leui, vn Iudio a quien queria mucho, y era su Tesorero mayor.* Iuan.Picus Mirãd.lib.5.advers. Astrolog. *Nuper Iudæis omnibus ex tota Hispania à Christianissimo illo Rege num quã satis laudato, vbi & numero, & diuitijs, & autoritate plurimum poterant.* Simanc.de Cathol.inst.cap.35.num.9. Salced.in prax.cap.23.num.3.

(56.)
L.3.§.fin ff.de decurion.l.iussio.l.quicumque.C.de Iudæis l.spadonem §.nam autẽ ff.de excusat.tut.vbi Gothofr.Quin & Patriarchæ eorum illustres dicũtur, & spectabiles l.11.&15.C. Th.de Iud. Reuerendissimi à Iuliano Imp.& sectam Iudæorum nulla lege prohiberi l.2.l.8.C.Theod.de Iud.& collegia eorum licita fuisse ex Ioseph. & Philone Cuiac.lib.7.observ.cap. 30.Amay.C.de infam.l.vnic.ãnu.63.

(57.)
Dict.cap.14.num.34.*Sed tenenda est prior sententia relata num.31.si solùm ius Canonicum, & Ciuile commune attẽdamus, quare vbi non fuerit ius Regium reddens hæreticos incapaces, dicendum est cum ea sentẽtia, eos esse capaces, nec teneri ante sententiam declaratoriam.*

(58.)
In l.4.Taur.quæ est hodie l.5.tit.4. lib.5.Recop.num.10.Recop.n.l.34. *Itaque hodie hæreticus non iuvatur hac lege, cum de hoc crimine damnato non concedatur hoc privilegium, & si cõcederetur esset inutile cum de iure Canonico contrarium sit dispositum.* Prædictam l.serio interpretati sunt Covar.in rub.de testam 3.part.num.27.Molin.de primog.lib 4.ca.12.Solorç.de parricid.lib.c.19.

(59.)
Cap.Inquisitionis, §.prohibemus de hæret.in 6.Simanc.de Cathol.instit.

la sentencia del Padre Thomas Sanchez, gozarà el Herege oculto del beneficio de la ley, sin violarse la disposiciõ de los sagrados Canones, hasta que la condenacion le sugete in actu, a la jurisdicion Eclesiastica, en quanto la eficacia de dicha pena, sobre que no dispuso.

Y sin que lo retarde Azevedo (60.) con las dos razones que apuntò; comentando la dicha ley de Toro recopilada, y mouiendo la question en terminos de la testamẽtifaccion del Herege despues de su promulgacion. Vna, diziendo, que seria induzir extension correctoria en el derecho: siẽdo assi, que debe reputarse comprehension; (61.) pues el Legislador indistinta, y expressamente se dirigiò a corregirle con aquella humanissima concession: como lo hizo el Emperador Iustiniáno, prohibiendo las proscripciones judicial, y legal, (62.) y estableciẽdo que el ingenuo condenadõ retuuiesse su antigua condicion, y no quedasse esclauo de la pena. (63.) Cuyo beneficio quieren los Autores antiguos no alcançasse a los condenados al vltimo suplicio, aunque lo cõtradize Antonio Fabro, (64) no sin nota del señor Don Francisco Ramos en sus leturas de la ley Iulia, y Papia. (65.)

La segunda razon, que la dicha ley de Toro no habla en testamentifaccion passiua. Y quando no nos valgamos del argumento de correlatiuos, porque no lo son, (66.) es opinion constante entre los Autores del Reyno, que despues de su promulga-

tit. tit. 36. Carrer. in prax. tit. de hæret. nũ. 61. Farin. q. q. crim. 1. par. quæst. 8. num. 127. D. Ioan. Vela de pæn. delict. cap. 14. Gutier. de delict. d. quæst. 33. maximè num. 10.

(60.)

In d. l. 3. Recop. num. 10.

[61.]

Bat. in l. cum pater, § dulcissimis. ff. de leg. 2. & in l. pater filium. § final. in ff. de leg. 3. Fortun. Garc. in l. Gallus § & qui si tantum num. 115. ff. de liber. & post.

(62.)

Novell. 134. vt null. judic. lic. ex qua desumpta fuit Auth. bona damnatorum. Farinac. in prax. quæst. 24. num. 34. Sanch. lib. 2. moral. cap. 16. nu. 25. Gutier. de delict. quæst. 40. Hermosil. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 13.

(63.)

Novell. 20. cap. 18. ex qua deducta est Auth. sed hodie. C. de donat. inter.

[64.]

Decad. 73. err. 1. ex d. Auth. bona damnatorum. C. de bon. proscript. cuius obiectioni satis fit. Donell. lib. 6. comm. cap. 16. Roderic. Suar. in l. quoniam in prioribus in declarat. l. regn. limit. 10. num. 3. Alfar. de offic. fiscal. glos. 20. num. 150.

(65.)

Elucidans l. qui vltimo supplicio, ff. de pæn.

(66.)

In quibus vnum necessariò supponit alium glos. in l. curatorem. C. de interd. matrim. Everard. loco 76. Salgad. de Reg. protect. part. 3. cap. 4. nu. 19. Solorç. de iur. Indiar. lib. 2. cap. 26. nu. 13. Larrea decis. 69. nu. 18.

Ante

gacion tiene el condenado a muerte civil, ò natural, capacidad para adquirir tam ex testamento, quàm abintestato; (67.) y para traspassarlo a qualesquier herederos, y tambien al Fisco, como lleua Matienço, reprobando el sentir de Cifuentes, (68.) que negô al condenado la testamentifaccion passiua, despues de dicha ley.

Lo qual se haze evidente; ya por la ventaja de razon, pues tuuo mas que vencer la habilitacion actiua, como lo confirma el derecho civil, que no la concediô al hijo de familias, ni al esclauo, aviendoles dado la testamentifaccion passiua. (69.) Ya porque naciendo la incapacidad actiua de la seruidumbre, ò peregrinidad, a que la condenacion sujetaua al reo; (70.) por el caso mismo que la ley le habilitò para hazer testamento (cuyo vso cabe en sujeto a quien se confiscan los bienes en el nombramiẽto de tutores, y substitucion (71.) pupilar) declarò, que no quedaua peregrino de la ciuilidad, ô esclauo de la pena, y cõsiguiẽtemente sin la incapacidad passiua; pues implica que el efecto estè sin causa, ò que a vn tiempo mismo sea el reo considerado libre, y esclauo de la pena, ò vezino, y peregrino de la Ciudad. (72.)

Fuera de que en caso que la confiscaciõ (en que no ay duda dispuso el derecho Pontificio desde la perpetracion de la (73) heregia) impidiesse al reo el vltimo adbitrio del testamento, sin aguardar la sentencia declaratoria, solo se entiende de aquellos bienes de que le priuò el delito;

por-

(67.)

Ant. Gom. l. 4. Taur. num. 6. & 7. Tell. d. C. num. 21. Matienç. in d. l. gl. 3. num. 6. Molin. de inst. & iur. tract. 2. disp. 9. num. 6. Amay. in l. 4. num. 38 C. de iur. fisc. lib. 10. licèt reliquerit cogitandum. Greg. Lop. l. 15. tit. 1. p. 6

(68.)

In d. l. 4. Taur. num. 2. & contra Paris. assertorem contrariæ sententiæ in simili statuto, cons. 46. num. 15. vol. 3.

(69.)

L. filius familias, ff. de testam. l. 2. ff. de hæred. inst. §. 1. inst. de hæred. inst. Ant. Gom. in d. l. 4. num. 7. Et strictioribus terminis dissolutæ ob crimen patriæ potestatis, & instauratæ per restitutionẽ Faber in Papin. tit. 11. prim. 3. illat. 8. Costa in l. Gallus, §. & quid si tantùm 2. part. num. 90. Sfortia Odd. de restit. quæst. 95. art. 3.

[70.]

L. 3. ff. de testam. l. 1. ff. ad l. Falcid. Ant. Fab. de error. decis. 72. err. 9. Schiford. ech. lib. 3. tract. 19. quæst. 4. circa fin. Donell. lib. 6. comm. cap. 27. & in l. 1. C. de hæred. instit. num. 4. vbi Gilchen. num. 12. Pichard. in prin. inst. de hæred. instit. Amay. in l. 4. num. 25. C. de iur. fisc. l. qui à latronibus, ff. de testam. l. quidam sunt. ff. de pæn. l. si tibi mandauero, §. is cuius, ff. mandat. plures apud Castill. de vsufr. lib. 1. cap. 66 num. 3. & 4. Arnold. Vinn. inst. quib. mod. ius patr. potest. §. pæne servus.

[71.]

Ant. Gom. d. l. 4. n. 4. Cervant. n. 41 Tell. nu 43. Matienc. gl. 17. nu. 2. plures apud Amay. in d. l. certa forma. C. de iur. fisc. num. 38.

[72.]

L. si pariter, ibi: *Minimè autem prætor pati debeat; vt pro parte quis servus sit.* ff. de liber. caus. l. iudicatæ, ff. de except. rei iudic. Tell. d. l. 4. num. 33.

(73.)

Dict. cap. vergentis d. cap. cum secundum leges de hæret. in 6. arg. l. qui vltimo supplicio, ibi: *Itaque præoccupat hic casus mortem.* ff. de pæn. l. sed si alia, ibi: *Quia prius servæ penæ eficitur, verum est dotẽ mariti lucro cedere quasi mortua sit,* ff. de bon. damnat. Alberic. in l. cognouimus. C. de hæret. Greg. Lop. in gl. fin. l. 16. tit. 1. part. 6. l. donationes, §. ratæ, ibi: *Post crimen perduellionis contractum.* ff. de donat. Hermosil. gl. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 14. Andr. Fachin. controv. lib. 9. cap. 35.

Ex

porque ſegun celebre doctrina de Baldo, dado que ſe imponga la confiſcacion ipſo iure, podrà el delinquente teſtar, aunque no podrà diſponer de los bienes confiſcados. (74) Sin que por eſſo quede ocioſa la dicha clauſula; pues obrarà, y cautelò que el reo no enagenaſſe en vida, ò antes de la ſentencia, los bienes confiſcados, como lo podria hazer remouida la prohibicion, que ſe funda mas en la conciencia, y oculta noticia del reo miſmo, que en la ſentencia del Iuez, como dize vn texto ſingular (*) a eſte propoſito. Cuya doctrina; ſupueſto que ſin embargo de la confiſcacion habilita al reo para la teſtamenti faccion actiua, aſſegura que mas legitimamente eſtarà capaz de los efectos paſsiuos (75.) de la adquiſicion, con la qual no ſe atraſſa, antes ſe mejora el efecto de la confiſcacion. Y en eſſa conformidad aſsienta el ſeñor Fermoſino, (76.) que el Herege es capaz de adquirir, y que ſe comprehenden en ſu confiſcacion quantos bienes le provienen, haſta que es reincorporado al gremio de la Igleſia, por medio de la abſolucion, y reconciliacion.

Pero aun demosle al Padre Thomas Sanchez, que las leyes de Partida afecten al Herege con la incapacidad deſde la perpetracion del delito, y conſideramosle en virtud de ellas con la repugnancia legal a la adquiſicion; y diga nos en quales leyes del Reyno ſe hallan comprehendi-

P das

[74]

Ex Bald. in Auth. inceſtas. C. de inceſt. nupt. Tell. d. l. 4. num. 40. arg. l. 2. ibi: *Deportati nec earum quidem rerum, quas poſt pœnam irrogatam habuerint, heredem habere poſſunt, ſed & hæc publicabuntur*. C. de bon. damnat. Pachineus lib. 9. controv. cap. 51. in fin. in quo articulo videndi ſunt Caſtill. in d. l. 4. verb. confiſcad. Palac. Rub. in d. l. num 17. Matienç. in d. l. 3. tit. 4. lib. 8. gloſ. 2. num. 3. Avend. in d. l. 4. gloſ. 7. num 4. & 7.

(*)

L. quæſitum, ibi: *Ex eo tempore, quo quis propter facinorum ſuorum cogitationem de pœna ſua certus eſſe poterat, multo plus cogitatione, & conſcientia delictorum quàm damnatione ius dandæ libertatis amiſiſſe*, ff. qui, & à quib. manū. Larrea deciſ. 55. num. 7.

(75.)

Immol. cap. 2. num. 44. de teſtam. ait hæreticum acquirere, ſi inſtituatur hæres, licèt poſtea bona illa confiſcentur. Sanch. d. lib. 2. decalog. cap. 14. num. 31. maximè cū ac quiſitio ſit fiſco fauorabilis, vt in terminis feré noſtris & ex l. non eo minus. C. de procurat. refert Mieres de maiorat. d. 1. part. quæſt. 1. num. 357.

(76.)

In cap. vergentis, alleg. 30. num. 21. *Non tantum iam adquiſitorum, quando primò patratum fuit illud hæreſis crimen, ſed etiam omnia alia bona, quæ acquiſierit toto alio tempore deinde prolapſo, vſque ad ſententiam*. Quia ſemper delinquit; cui annectas argumentum furis rem furatam ſecum aſportantis. Caſtrenſ. in l. 5. §. 1. ff. de condict. furtiu. Boer. deciſ. 218.

Cap.

(77.)
Cap.inter coporalia,ibi: *Vnde si circa translationem idem fieri voluisset, quod de cessione dixerat, de translatione poterat expressisse*. de translat. Episcop. cap. ad aud ientiam de decim Narbon. in l. 13 tit. 12. lib. 7. Recop. glos. 6. num. 6.

(78.)
Arg. l. qui insulam, §. fin. ibi: *Sed extraneam vim vtrosque excipere voluisse*. ff. locat. d. l. quisquis, ibi: *Testamētis extraneorum nihil capiant*. C. ad l. Iul. Maiest.

(79.)
Auth. de hæred. & Falcid. in proœm *Aliis quidem necessitatem imponit lex distribuere quādam partem personis quibusdam, tamquam hoc secundum ipsam naturam eis debeatur*. l. nam etsi parentibus, ff. de inoffic. testam. l. scripto hærede, ff. vnde liber. Roxas in epitom. succes. cap. 29. num. 10. Cassan. in consuet. Burg. rubr. 7. §. 7. Bald. cōs. 83. in prin. vol. 5. Afflict. in consuet. Neap. lib. 3. rubr. 24. num. 23.

(80.)
Vlpian. tit. 18. qui hab. ius antiq. in caduc. l. vnic §. & cum lex. C. de caduc tollend. Socim. Histor. Eccl. lib. 1. cap. 9. Spino in specul. testam. gl. 33 num. 102.

(81.)
L. fin. §. sed & divus, ff. de bon. damnat. ibi: *Fauorabilem apud me causam liberorum Albini, filiorum numerus facit*. Roland. à Vall. cōl. 92. num. 32. Ploto cons. 130. num. 87. Farin. d. quæst. 24. Gutierr. de delict. quæst. 40. num. 12. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. quæst. 29. Seraph. Main. de confiscat. quæst. 28. num. 7.

(82.)
Dio Cass. lib. 69.

(83.)
L. 1. C. Theod. de bon. proscript. l. quando, ibi: *i verò filij, vel filiæ, vel nepotes ex defunctis filijs relicti erunt, dimidia parte fisco vindicata, alia eis reservetur*. C. de bon. proscript. Gutierr. d. quæst. 40. num. 10 Merlin. quæst. 29. num. 2. Petr. Greg. lib. 31. Syntagm. cap. 31. num. 12.

(84.)
L. 3. tit. 4. lib. 8. Recop. Gutierr. de delict. quæst. 73. Azeved. in d. l. n. 13.

(85.)
L. 8. C. Theod. de bon. proscript. D. Nicol. Ant. de exil. lib. 2. cap. 23. n. 9.

L.

das para dicho efecto las herencias de los ascendientes, y descendientes; porque las dichas leyes, segun consta de las clausulas referidas, se huvieron discreta, y separadamente; (77.) negando a los Hereges la liberalidad de los estraños, (78.) y no alterando la obligacion con que la naturaleza assiste, (79.) y la jurisprudencia siempre privilegiò aquella identidad de personas.

La ley Papia que estrechò la libre sencillez de las herencias, se avergonçò de imponer su yugo (80.) a la sucession de los hijos, y padres, conservandoles ileso su derecho antiguo; sin sugetarle a las maquinaciones de los caducos. A los hijos de Albino concediò todos los bienes confiscados a su padre, el Emperador Adriano; (81.) aunque Dion Casio haze autor de esta indulgencia al Cesar, (82.) Y ordinariamente se reservò a los hijos en las confiscaciones la mitad de los bienes de los padres, segun lo insinua el Emperador Constantino. (83.) El señor Rey Don Iuan el Primero, señalando pena de perdimiento de bienes a los que blasfemassen contra el Rey, la estrecha a la mitad, si el delinquente tuuiere hijos. (84.) Y aūque es verdad, que en estas concessiones siempre fue exceptuado el crimen de lessa Magestad; les concediò este beneficio a los hijos del traydor la ley Valentiniana, en la sexta parte de los bienes. (85.) Y el derecho Cesâreo permitiò la transmission de herencia del Herege en

sus

ſus hijos ſiendo Catolicos. (86.) Y a ſu exemplo le concedieron nueſtras leyes ſu inſtitucion; (87.) ibi: *E demas es defendido por las leyes antiguas que non puede fazer teſtamento, fueras ende ſi quiſiere dexar ſus bienes a ſus hijos Catolicos.*

Fundada eſtà eſpecialidad en el quaſi dominio, ò derecho antecedente; que ſe conſidera tienen mutuamente los vnos a los bienes de los otros, y no pierden por el delito, (88.) ſino que ſe deſembaraça, y perficiona la adquiſicion. Diſcurſo que le abona Baldo en en el crimen de leſſa Mageſtad; (89.) y que debe correr igualmente en el Herege, por la igualdad con que ſon mirados eſtos delitos en los efectos legales; poniendo por concluſion, que aunque el traydor, ipſo facto, pierda todo lo que por derecho civil le pueda competir, y ſea reputado por muerto, en quanto a la adquiſicion, y no transferir en el Fiſco los bienes de la herencia; no ha lugar en los derechos que proceden por naturaleza, ò los que ſe deduxeron de el: ſentir que tambien fue de Bartulo, (90.) en vn parecer que refiere aver dado en la Ciudad de Luca.

Compruebaſe mas, ſi ſe conſideran las formulas civiles que el derecho Romano introduxo en las ſucesſiones; pues aunque conſtituia incapazes della al deportado perduelion, y otros que no gozauan, ò perdian el derecho de Ciudadanos, no lo quedauan para aquello que tiene

origen

(86.)

L. Maniſcheos, §. ipſos, ibi: *Liberos quidem habētes Orthodoxos, in eos, & ſolos abinteſtato tranſmittãt*. C. de hære. Aut. vt cũ de apellat. cogn. §. ſiquis de prædictis. l. cognoſcimus Auth. idem Neſſotianis. C. de hæret. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 1. quæſt. 31. num. 1.

(87.)

L. 4. tit. 26. part. 7. Tell. Fern. in d. l. 4. Taur. num. 34.

(88.)

Arg. l. legatum ff. de capit. dimin. gl. in l. ſi cognatis, ff. de reb. dub. l. ſi in metallum. ff. de his quæ pro non ſcrip. l. eorum, ff. ad l. Iul. Maieſt. Menoch. conſ. 99. num. 184.

(89.)

Bald. in. l. quiſquis num. 2. C. ad. l. Iul. Maieſt.

(90.)

In l. 1. num. 2. & 3. de hæred. inſtit. cui adiunge prædictum Bald. l. 2. C. de bon. proſcript. Ideoque poſſe deportatũ teſtari legibus Ciuitatis qua ſedẽ fixerit. Bart. Gofred. Immola in l. 8. §. 1. ff. qui teſtam. fac. Bart. in quæſt. Lucan ciuit. Alex. conſ. 23. num. 10. vol. 1. Menoch. conſ. 492. Farin. in prax. de var. qq. quæſt. 102. inſpect. 1. num. 11. 83. 95. concl. 12. lit. B.

origen del derecho natural; (91.) porque no ay impedimento que baste a introducir tal efecto, como notò Paulo de Castro (92.) con Iacobo de Arena, y Bartulo. Y assi el condenado in metallum percibe lo que por testamento se le dexa para alimentos. (93.) El deportado la herencia, ò legado del soldado que testò iure militari; porque en èl no se considera la capacidad de la adquisicion, por lo que formulò el derecho civil, sino por lo que dictò el assenso comun de las gentes. (94.) En los hijos de los que embiauan los Romanos a poblar nueuas Colonias; llamados Metroycos (ò Metecos, segun mas expurgada (95.) leccion) no influyò para la sucession de sus padres la incapacidad civil, (96.) aunque no conservauan el derecho de Ciudadanos, y consiguientemente la testamenti faccion. Ni el hijo del traydor perdia en los libertos de su padre la sucession de los bienes que producia el patronazgo, ni los obsequios de la reuerencia con que por tal debia ser tratado: como agudamente discurriò Ossualdo, conciliando las Antinomias que nacian de las respuestas del I. C. Marciano en este punto. (97.) Y lo que es mas del nuestro, el delito del padre declarado despues de muerto traydor, en primera cabeça, (nòtese la identidad de la especie) y la confiscacion de bienes, no bastaron a impedir la existencia de heredero, que en la persona del hijo avia inducido el

minis-

(91.)

L. eum qui, ff. de interd. & relegat. Menoch. consf. 271. num. 10. & seqq. Brison. lib. 1. select. cap. 13.

[92.]

Ex Bart. Paul. de Castr. cons. 212. num. 3. vers. & posito vol. 2. Menoch. d. cons. 271. num. 14. Cephal. cōs. 324. nu. 1. Farin. de var. & extr. crim. quæst 201. num. 23.

[93.]

Dict. l. si in metallum ff. de his quæ pro non script. hab. l. cum Vlpianus, ff. de interdict. Ossual. lib. 8. comm. cap. 6. lit. F. Surd. de aliment. tit. 7. quæst. 39. & tit. 8. privileg. 7. & tit. 5. quæst. 1 Castill. lib. 3. controv. cap. 12. à nu. 5. D. Fermosin. de confiscat. alleg. 32. n. 29. Guac. eod. tract. concl. 13. lim. 20.

[94.]

L. idem §. 2. ff. de testam. milit. l. si deportati, §. similes, ff de leg. 3. Ossual d. ca. 6. lit. F. Georg. Acacius de privi. milit. lib. 2. priv. 16. nu. 10. Quod privilegium ad clericum extendi placuit Simon. de Petr. de interpret. vltim. volunt. interp. 2. lib. 2. dub. 1. sol. 1. n. 30.

(95.)

Pancirol. lib. 3. var. cap. 31. pag. 500 VValfang. Laz. lib. 2. Reip. Rom. c. 13

[96.]

L. certa forma vbi Amay. præcipue num. 27. Livius lib. 42. *Illud agitabatur vti Colonia deduceretur, nec satis constabat vtrum Latinam, an ciuium Romanorum deduci placeret.* Sygon. lib. de antiq. iur Itab. cap. 4. Alderete de origin. ling. Castell. lib. 1. cap. 3.

[97.]

L. eorum, ff. ad l. Iul. Maiest. *Iura libertorum, patronorum liberis cum pater eorum erat perduellionis damnatus salua esse Diui Seuerus, & Antoninus benignissimè rescripserunt.* ff. de iur. patr. ex Tib. Decian. Cuiac. & Donell. Ossuald. lib 2. cōm. cas. 19. in not. Pichard. inst. de acquis. per arrog. num. 63. Ant. Math. de crimin. tit. læs. Maiest. cap. 3. num. 8 Quia ob collatum libertatis beneficiū naturali obligatione tenetur, l. si non sortem, ibi *Natura enim patrono operas libertus debet.* ff. de condit. indeb. itista l. naturales, ff. de obligat. & action. l. si operas, ff. præscript. verb. vt contra Schifeideg. tract. 26. lib. 3. quæst. 1. & 2. vindicat Amay. lib. 2. observ. cap. 6. à num. 18. l. libertus, ibi: *Nihilominus obsequio verecundiæ tenetur.* ff. de oper. libert. ob idque nō esse cessibiles. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 6. nu. 4. & 32.

§. in-

ministerio, y eficacia de la suidad; como lo resuelve con especialidad notable el Emperador Iustiniano en sus instituciones: (98.) dandonos singular confirmacion a la doctrina de Baldo que dexamos ponderada, acerca de que la confiscacion no priua al reo de la testamenti faccion actiua, aunque se revoque despues el efecto; por aver sido sucesion de agenos bienes; cuya incompatibilidad cessa en la testamenti faccion passiua que conservamos en el reo.

Mas finalmente, dado, y no concedido, por lo que puede influir en la ocurrencia de otros casos, que el Herege oculto sea incapaz de adquirir, y que en la delacion de herencia de hijo a padre, no se admitan los efectos de la suidad; aunque esta no consista en la patria (99.) potestad, sino en aquel derecho en esperança, y precisa sucesion futura, que a semejança de los descendientes igualò en los ascendientes la ley de Toro: todavia no comprehendieron las Leyes, los Canones, los Rescriptos de los Emperadores, ni las municipales de nuestro Reyno la especie que se controvierte.

Ha se procurado saber quien la escriuiesse en terminos; y aunque no me he estrechado al moderado numero de mis libros, y mas cortas noticias; sino que he consultado a personas que las tienen bastantemente abonadas en el manejo de Autores, no se ha hallado natural, ni estrangero que la trate. Porque vnos

Q han

[98.]

§. interdum, vers. per contrarium; ibi: *Veluti si post mortem suam pater iudicatus fuerit perduellionis reus, ac per hoc memoria eius damnata fuerit: suum enim hæredem habere nõ potest cum fiscus ei succedat, sed potest dici ipso quidem iure suum heredem esse, sed desinere*, de hæred. quæ abintest. de fer. scilicet in effectu, cum semel hæres nũquam desinat esse hæres, vt apparet in servo hærede instituto, contra interdictum l. Æliæ Sentiæ. l. ei qui solvendo, ff. de hæred. instit.

(99.)

Vt elucet apud Romanos in filio obtinente summam Patritiatus dignitatem, §. filius familias, inst. quib. mod ius patr. potest. solv. l. fin. C. de consul. lib. 12. & in Virginibus inter Vestales adscriptæ. Aul. Gell. noct. Atticar. lib. 1. cap. 12. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 5. cap. 12. Amay. in l. fin. cap. 1. nu. 52. Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2. part. 7. num. 12. Et apud Christicolas in filio Monachatui vel Clericatui adscripto Luc. de Penn. l. 3. C. de castrens. pecul. lib. 12. Crot. in l. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posth. Ant. Gom. in l. 48. Tau. num. 8. Hodiern. ad l. hac edictali q. 13 num. 8. C. de secund. nupt. Covarr. in cap. quia nos, nu. 5. de testam. Seraph. Masin. de confiscat. quæst. 35. num. 40 Pichard. in d. §. nu. 4. & Arnold. Vinn. vers. ex nostra constitutione.

Pand.

han escrito en la especie de ser el padre Herege, y dudarse si al hijo ha de reservarse la legitima, (100.) como debida por derecho de naturaleza. Otros lo han hecho en caso de ser el hijo Herege, (101.) y dudarse què peculios son capazes de confiscacion, y si tambien puede serlo la legitima; pero ninguno en el caso de que turbado el orden natural, premuera el hijo siendo ya delinquente el padre: conque avemos de formar la defensa de nuestra especie, por lo que està decidido en las partes, que la componen.

En esta inteligencia asiento por premissas, que el Herege desde el instante que cometiò el delito, està priuado de retener el dominio de sus bienes, acciones, y derechos, con tan presente eficacia desta aplicacion, que grauissimos Autores, (102.) y con solidissimos fundamentos, hazen obligado en conciencia al reo a restituirlos al Fisco, sin aguardar la sentencia declaratoria. Que el nudo vsufructo es materia sobre que puede caer, y cae la confiscacion, (103.) sin que se consolide con la propriedad. Que el padre tiene en el peculio adventicio del hijo el vsufructo, y aun la propriedad suspendida (104.) hasta la contingencia de morir el vno antes del otro. Y saco por consequencia innegable, que el dicho N. transfiriò en el Fisco de la Inquisicion el vsufructo presente que gozaua en los bienes del dicho su hijo; y

aquel

(100.)

Paul. Gilland. de hæret. quæst. 4. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 45. Peregr. de iur. fisc. lib. 3. tit. 10. Farinac. de hæres. quæst. 191. nu. 33. Gigas de crim. læs. Majest. tit. de pæn. lib. 2. q. 13. Merl. de legitim. lib. 3. tit. 1. q. 31. per tot. vbi negatiuam firmat ex iure Canonico. Et nõ deberi legitimã filijs iure naturæ. Ant. Fab. de error. Pragm. decad. 74. error. 1. vide. Mar. Curell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2 part. 9. nu. 5. & apud Amay. in l. vnic. C. pæn. fisc. cal. credit. præferr. num. 45. l. Papinianus. §. si quis impubes, ibi: *Quasi et alienum*, ff. de inoff. testam. l. & quia, ibi: *Vel à parente, vel liberto quasi debitum hæreditas obuenit*. ff. pro socio l. 1. §. largius, ibi: *Ad propria bona veniunt*. ff. de succes. edict. Robles de Salced. de repræsent. lib. 2. cap. 16. num. 31. Menoch. de arbitr. cas. 149. Spino in specul. testam. glos. 20. à num. 45. Hermosill. l. 13. tit. 5. part. 5. glos. 1. à num. 8.

(101.)

Gabr. Quem. in qq. fiscal. quæst. 19. per tot. D. Fermosin. d. alleg. num. 37. Gutierr. de delict. quæst. 40. Merlin. de legit. im. quæst. 33.

(102.)

Conrad. de contract. lib. 1. quæst. 7. Ludouic. Gomez in cap. 1. de rescrip. in 6. nu. 9. Alfons. de Castro de potest. pen. legal. lib. 2. quæst. 10. & de hæret. punit. lib. 2. cap. 6. plures apud Tiraq. in l. si vnquam. C. de reuocand. donat. verb. *Revertatur*, num. 235. Ant. Gom. tom. 3. var. cap. 2. num. 5. Simanch. de Cathol. instit. vtramque trutinans opinionem cap. 9. à num. 27. August. Barbos. in collect. ad cap. cum secundum leges de hæret. lib. 6. num. 4.

(103.)

L. si postulauerit. §. iubet lex, ibi: *Proinde, in communi partem publicamus: in proprio cuius vsufructus alienus est, nudam proprietatem: in quo tantum vsufructum habuit reus, magis est vt perceptio vsusfructus ad publicum incipiat pertinere* ff. ad l. Iul. de adulter. l. Statius, §. Cornelio de iur. fisc. Bart. in l. 3. §. sed vtrũ ff. de minor. Quemad. quæst. 19. fol. 68 Pereg. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1. num. 73. Guacin. de confisc. concl. 13. limit. 22 num. 2. Ant. Gom. var. cap. de servit. num. 16. Gutierr. de delict. quæst. 36. Molin. de primog. lib. 4. cap. 11. n. 11.

(104.)

Amav. in add. ad pag. 13. sub fin. *Nã vt ego præter omnes aduerto ita grauato relicta est illa portio sub conditione si de ea disposuerit, sicut dicitur de filiofam. circa peculium castrense, in quo etiam pater habet proprietatem licet suspensam, nisi filius*

dispo-

aquel derecho antecedente, que con su muerte passò a entero dominio en las dos terceras partes que la ley tiene señaladas por legitima; sin que le obstasse al dicho N. el delito de la heregia, en que ya se hallaua criminoso quando murio su hijo, y quando cessò la suspension de la acrecencia referida.

Y para la prueba manifiesta de lo propuesto, recurriremos a principios del derecho Romano. Este, pues, adelantando el natural, (105.) y no sin el assenso de otras gentes, (106.) considerò sin persona al hijo de familias, y aplicò al padre con dominio absoluto quanto adquiria (107.) el hijo, sin que le dexasse capacidad para la retencion, hasta que el derecho nueuo (108.) introduxo la distincion de los bienes adventicios, profecticios, y quasi castrenses, permaneciendo en los castrenses otro priuilegio antiguo que se avia concedido al hijo de familias, (109.) para gozarlos con libre disposicion. Pero nunca bastò esta modificacion para absorver el derecho primeuo de la paternidad, como notò Antonio Fabro; (110.) y assi no obstante este fauor de poder los hijos dentro de las permissiones legales, donar, y contratar con los peculios, si cometiessen crimen de lessa Magestad, y contraxessen confiscacion de bienes, no se incluyen en ella los peculios; ya sean profecticios, ya adventicios; ni aun los castrenses, y quasi castrenses: mas antes se debuelven al padre

todos

dispofuerit, quo non dispensante patris iure reniuisceis. Mendez à Castr. in l. cū oportet. C. de bon. quæ liber. lib. 3. nu. 146. Balduin. in §. 1. inst. per quas pers. nob acq. vbi etiam Cuiac. lib. 11. quæst. Paul. in d. filius fam. 18. ff. ad l. Falcid.

(105.)

Dionis. Halicarn. lib. 3. Arist. Polit. lib. 1. ca. 8. Senec. de benef. lib. 7. ca. 4. *Et omnia patris sunt, quę in liberorum manu sunt*. §. 1. *Et patribus debitum reseruauimus*, inst. per quas pers. nob. Bart. l. frater à fratre, ff. de cond. indeb. Connan. lib. 2. comm. cap. 13. nu. 2. Vacon à Vacun. declar. iur. civil. declar. 8. & 112. Proem. l. 1. tit. 17. part. 4. verbo *Segun razon natural*.

(106.)

Ex Sylvestr. in prin. inst. de patr. potest. Balduin. de leg. Romul. testatur Pinel. C. de bon. mater. 2. part. rubr. n. 9. Insinuat Iustinianus d. prin. inst. ibi *Qualem nos habemus*. & l. 1. §. per hanc, ff. de rei vindic. Tiraquel. de vtroq. retract. §. 1. glos. 9. num. 61. Ascan. Clem. de patr. potest. cap. 2. Spin. in specul. testam. glos. rubr. 1. par. num. 4. Et Iudæos habere filios in potestate asserit Paschal. de viriu. patr. potest. part. 1. cap. 7. num. 9. ex Bursat. cons. 152. nu. 70. lib. 2. Et esse iuris gentium docet Petr. Greg. Syntagm. lib. 11. cap. 5. à num. 3.

(107.)

L. placet, ff. de acq. hæred. l. 1. §. Item adquirimus, & l. 4. ff. de acq. poss. Petr Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8. à nu. 17. Osuald. lib. 9. cōm. cap. 5. & 6. Philip. Paschal. d. tract. cap. 3. per tot. Faber. in ration. l. si longius, §. si filius, ff. de iudic. Hermosill. glos. 1. l. 3. tit. 4. part. 5 num. 15.

{108.]

L. cum oportet. l. fin. C. de bon. quæ liber. Petr. Greg. d. cap. 8. Osuald. d. cap. 6. Vacon. à Vacun. lib. 4. decl. 57. Paschal. d. cap. 3. num. 31.

(109.)

§. 1. inst. per quas pers. cuiq. acq. l. ex nota l. Castrense, ff. de Castr. pecul. Paschal. d. cap. 3. num. 3. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 21.

[110.]

In ration. ad l. lis nulla, ff. de iudic. l. 2. tit. 2. part. 3. l. 11. tit. 17. part. 4. & ibi Greg. verb. *Aducit*.

L. 3.

todos los derechos, que el nueuo le separò al hijo. (111.)

Sin que altere este comun sentir el señor Fermosino, (112.) que apartandose de èl, y siguiendo el de Don Francisco Alfaro lleua, que por el crimen de heregia del hijo, se confiscan los peculios castrense, y quasi castrense. Fundan su opinion en que el hijo es reputado padre de familias en estos peculios, y tiene absoluta, y libre disposicion, y dominio para perjudicar al padre, ò por contrato, ò por delito; y que si en ellos no se diesse capacidad a la confiscacion, quedaria frustrada la ley, (113.) pues en el hijo no pueden considerarse otros bienes en que obre su efecto la condenacion. Ponderando el señor Fermosino para mas firmeza de su conclusion, el rescripto de los Emperadores Archadio, y Honorio, (114) que en pena del delito del padre reo en lessa Magestad, priua al hijo de todos los bienes; y arguyendo, que esta vniversalidad debe comprehender los peculios. Y Alfaro, que los perdia el padre, y tocauan al Fisco; porque el delito de lessa Magestad diuina, ò humana, dissuelve la patria potestad, (115.) en que se fundan los efectos del dominio paterno.

Porque a la primera conclusion de poder el hijo perjudicar al padre, dispeniendo de los bienes castrenses; y que si en ellos no se executasse la confiscacion, quedaria frustrada la ley, responde Fari-

(111) L. 3. ff. de Castr. pecul. Batt. in l. 3. §. seo v rum, ff. de minor. l. si nupta, §. si de vectigalibus, vbi Paul. de Castr. Alex. Angel. ff. de damn. infect. Farin. de delict. quæst. 2. à num. 3. & quæst. 190. à num. 3. Covarr. lib. 2. var. cap. 8. n. 7. Canter. q. q. crim. cap. de hæret. n. 33. Iul. Clar. lib. 5. § fin. quæst. 78. nu. 11. & 12. vbi Baiard. nu. 48. Sixtin. de Regalib. lib. 2. cap. 12. à num. 56. Fachin. lib. 9. controu. cap. 47. Gutier. de delict. quæst. 41. Guacin. de confiscat. concl. 13. limit. 17. & 28. Masin. eod. tract. quæst. 4. à num. 16. Mar. Giurb. cons. 56. à num. 8.

(112.) De confisc. alleg. 35. num. 23. Alfar. de offic. fisc. gl. 20. §. 10. à num. 199.

(113.) Arg. l. post liminium. §. fin. ibi *Alias supervacua esset lex* ff. de captiu. & post l. fin. l. fin. §. vbi autem, ibi: *Ne ludibrio leges fiant*. C. de bon. quæ liber. Mieres d. quæst. 1. part. 1. num. 260.

(114.) Dict. alleg. 35. nu. 24. ex l. quisquis C. ad l. Iul. Maiest. *vbi ex delicto læsæ Maiestatis filij, confiscantur omnia ipsius bona, & sic peculium castrense, & quasi castrense.*

(115.) Cap. 2. §. filij de hæret. in 6. Quem. quæst. 19. fol. 69. Molin. de iust. & iur. tract. 2, disp. 9. Less. eod. tract. lib. 2. cap. 3. dub. 5. nu. 23. ex qua prouenit vsufructus patri l. si ex causa, §. Papinianus, ff. de minor. Fachin. lib. 6. cōtrov. cap. 12.

Dict.

nacio

nacio, (116.) con los assentados principios de q̄ el hijo podrà en perjuyzio del padre disponer del peculio; pero no perjudicarle indistintamente con el delito, segun notaremos abaxo con mas individuacion.

Y en quanto à inferir de la priuacion absoluta de sucesion, con que los Emperadores grauaron a los hijos por el delito del padre, la priuacion del dominio virtual que el padre tiene en los peculios del hijo, es de estrañar, (salva la autoridad de tan graue, y docto Varon; pues se daria, que el padre padeciesse pena por el delito del hijo contra todos derechos. (117.) Y tambien fuera contra ellos priuar al padre de la patria potestad, y de sus efectos por esta agena culpa; pues si bien que se pierde en los casos señalados, se ha de advertir, que en ella se dà accion, y passion, (118.) y para declararnos mas, patria potestad actiua, y passiua, y patria potestad en la persona del hijo, y en los bienes que de ella prouienen; y aunque se puede dar que el delito del hijo priue al padre de lo que le compete, en quanto a su persona, (119.) como el derecho de vida, y muerte, (120.) y la accion de reivindicarle, (121.) aun en caso de aver el hijo permitido su servidumbre para aprouecharse del precio de la venta; (122.) no se puede dar que pierda el padre los derechos que tenia radicados en los bienes del hijo antes de ser delinquente, como lo manifiesta (omitiendo otras inteligencias) la decisiõ expressa, (123.) que conserva al padre el peculio castrense del hijo reo, por considerar,

(116.)

Dict. quæst. 24. à num. 18. & in terminis peculij adventitij non confiscandi ob delictũ filij, nec quoad vsufructum, nec quoad proprietatem. Mieres 1. part. quæst. 1. num. 193. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. nu. 19. & ibi Addent. Carrocius de excus. 1. p. quæst. 10. Carlev. de iudic. lib. 1. tit. 3. disp. 20. Olea de cession. iur. tit. 2. quæst. 6. num. 18.

[117.]

L. crimen. ff. de pæn. l. sancimus. C. eod. l. 5. tit. 31. par. 3. pluribus Pichar. in §. interdum. inst. de hæred. quæ ab intest. Maximè cum d. l. quisquis censeant odiosam, sanguinariam, iniquam & cõtra naturalé æquitatem, eò quod filios privet bonis paternis, Igneus in l. fin. num. 44. ad Syllan. Cevall. cõm. quæst. 653. nu. 37. Farin. 4. part. crim. qq. 116. num. 243.

(118.)

§. cum auté inst. quib. mod. ius patr. potest. solvit. Vlpian. tit. 10. §. 1. Theophil. d. §. Arnold. Vin. in d. §. vers. pari ratione dillucidé Petr. Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8.

[119.]

Claud. Cantiuncul. & Bodens in d. §. cum auté, & vberius Angel. Aretin.

(120.)

L. in suis, ff. de liber. & posthum. l. fin. C. de patr. potest. ... lex Romul. *Parentum in liberos omne ius est, relegandi, vendendi, occidendi.* Dion. Halicarn. lib. 2. Arnold. Vinn. in §. 2. inst. de patr. potest. Petr. Greg. d. lib. 11. cap. 5. vbi apud Hebræos, Græcos, Persas, Moscouitas viguisse testatur.

[121.]

Dict. l. 1. §. per hanc vbi DD. præcipué Ant. Fab. ff. de rei vindic. l. 10. tit. 17. part. 4. Et patet vti potest adversus detentores præiudicijs, interdictis. & cognitione prætoria. l. 1. §. post edictũ ff. de ventr. inspiciend. l. 1. & 3. ff. de liber. exhibéd. l. 1. C. eod. Petr. Greg. d. lib. 11. cap. 4. num. 38.

(122.)

Balth. de Amescua de potest. in se ips. lib. 2. cap. 17. num. 11.

[123.]

L. *Si filius tuus cum esset in tua potestate in insulam deportari meruit peculium eius, nec quod in castris acquisierit, vel quod ei militaturo donasti auferri tibi debet.* C. de bon. proscr. & ibi Cin. Bald. & Salicet. Alfaro d. glos. 20. num. 203. Pichard. in prin. tit. inst. quib. non est perm. fac. test. *Similiter intelliges text. in l. 3. C. de bon. proscript. vbi peculium* *cas-*

rar; que el delito no podia contrastar los efectos de la patria potestad actiua en mas casos que en los expressados por las leyes, las quales debolvierō al padre este peculio, como declarando que en èl le competia retencion contra el Fisco.

Al qual proposito ademàs de la venta que de si mismo cōtraxo el hijo, y se anula, por permitirla el derecho Civil, en agrauio del natural, pero no del tercero: ofrecen paridad bien conforme, el esclauo, en cuya cabeça, sin atencion al interès del dueño, se executa la sentencia de muerte (124.) si la merece el delito cometido; porque con la justicia vindicatiua q̄ obra aquel efecto en el delinquente, como en sugeto passiuo de su virtud, (125.) no puede cōcurrir otra causa de superior, ò igual eficacia bastante a suspenderle. Y el delinquente en lessa Magestad, cuyos acreedores impiden la demolicion de la casa confiscada; porque la atrocidad del crimen, y el fin del escarmiēto, que en esta especie producen por consequencia la pena de la confiscacion, no bastan a priuar al tercero del derecho adquirido; (126.) el qual debe pagar el Fisco de su erario, si con efecto huuiere de ser arrasada (127.) la casa, ò valerse del adbitrio que discurre Antonio Fabro (128.) en semejante ocurrencia, fixando en sus paredes vna targeta, ò piedra que contenga la narracion del caso, como queda referido en el primer articulo num. 242.

Ni fue nueua esta reservacion, porque el derecho antiguo de los Digestos, aunque

el

castrense non confiscatur propter delictum filij, quia patris est. expressè Fachin. lib. 9. controu. cap. 49.

[124.]

L. 1. § servus, ff. ad Syllanian. l. 1. C. de bon. proscript. Bart. l. 1. §. quod igitur, ff. de vi, & vi armata, & in d. §. serv. accuratè, & doctè colendissimus frat. D. Petr. de Salced. tract. del cōtravan. cap. 29. à num. 85.

[125.]

Glos. 1. in d. l. 1. C. de bon. proscrip. Caietan. 2. 2. quæst. 108. art. 1. prin. inst. de oblig. quæ ex delict. Ansald. de iurisd. cap. 2. tit. 11. cap. 15. à num. 169. Molin. de iust. & iur. tract. 1. disp. 12. num. 13. Lugo eod. tract. disp. 1. sect. 4 num. 69.

[126.]

L. mulier, ibi: *Cocceio autem Firmo Centurioni pretium ex fisco reddendum est.* ff. de captiu. & postlim.

[127.]

Bart. in l. Anthæus §. de eo opere, ff. de aqua pluv. arcend. Bald. & Alberic in l. pignus. C. de pignorat. act. Gigas de crim. læs. Maiest. tit. 2. de pæn. com. crimen quæst. 37. num. 2. Farinac. eod tract. quæst. 112. num. 117. Gratian. tom. 2. cap. 217. à nu. 75. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 40. num. 37. Merlin. de pignor. lib. 3. tit. 2. quæst. 71.

[128]

In Cod. tit. ad l. Iul. Maiest. diffin. 1 ad fin.

L. 1.

el hijo tenia en el peculio castrense la libre disposicion del contrato, y vltimo adbitrio del testamento, (129.) conservò al padre la virtud, y eficacia de la patria potestad: de tal suerte, que si viuo el hijo, el padre enagenò, vēdiò, ò legò sus bienes, manumitiò esclauos, ò instituye al del hijo por heredero, perteneciendo todo al peculio castrense; valen las enagenaciones, y libertades, y el esclauo es heredero necessario del padre con tal que premuera el hijo sin dexar heredero; y subsiste todo (130.) por obrar entonces sus efectos legitimos el dominio paterno, (131.) al qual tenia suspendido la vida del hijo, y con su muerte reuiue a semejança de cierto postliminio, como elegantemente dixo el I.C. (132.) se desvanece la naturaleza del peculio, y se considera que siempre fueron bienes (133.) del padre.

Dio la razon deste efecto el I.C. diziendo, que el padre aun en caso de instituirle el hijo por su heredero, no ocupaua sus bienes iure hereditario, sino como aumento de los bienes proprios, qual si nũca huuiessen salido de su dominio: porque aunque le tuuo viuiendo el hijo con libre disposicion (no obstante la repugnancia de que dos sugetos a vn tiempo tengan dominio en vna misma cosa, a que satisfacen, y en que conforman los I.C. (134.) y DD.) espirò la facultad no disponiendo en heredero estraño, (135.) y reuiuiò el dominio antiguo del padre.

Y si este tiene entrada en el peculio cas-

(129.)
L.1.& 2.ff.ad S.C.Macedon.l.2.ff. de Castr.pecul.Matienc.l.2.tit.11.lib 5.Recop.glos.3.nu.1.Gatier.in Auth Sacramēta puberum à n.49. Hermosill.glos.5.l.4.tit.1.par.5.Spino de testam.part.4.rubr.nu.12.Arnold.Vinnius princ. inst. quib. non est perm. num.3.& 4.

(130.)
L.servum filij, ff.de legat.1.l.proponebatur, ibi: *Mox filius viuo patre defunctus sit, non impeditur libertas, vnde Marcellus putat necessarium hæredem servum filij peculiare patri existere posse, si filio pater superuixerit*.l.ex castrensi.l.hæred.§.pater, ff.de castr.pecul.

(131.)
Dict.l.servum filij, ibi: *Retro creditur pater dominium in servo peculiari habuisse*.d.l.hæreditate §.pater, ibi: *Retroque videtur habuisse rerum dominia*.vbi Bart.l.filius fam.ibi: *Ius pristinum durat, & peculium est*.ff.ad l.Falcid.l.sed Iulianus §.quamquam, ff.ad S.C.Macedon.Pichard.in prin.inst.quib.non est perm.facer.test.num.30.

(132.)
Dict.§.pater, ibi: *Postliminij cuiusdam similitudine pater antiquo iure habet peculium*.Iasson.l.si quis pro emptore, nu.145.ff.de acq.poss.

(133.)
Dict.l.proponebatur, ibi: *Non nunc aduenit patri, sed nec esse ab eo profectum creditur*, vbi Accurs.*Non recedit ab eo*, & Bart.*In eius bonis semper fuisse*.Eguinar.Baro l.3.§.Pomponius, ff.de minor.

(134.)
Dict.l.hæreditate.§.pater vbi D.D. Iasso in d.l.si pro emptore à num.145.ff.de vsucapion.

(135.)
L.filius fam.ff.de Castr.pecul.d.l.filius fam.ff.ad l.Falcid.Ant.Fab.coniect. lib.4.cap.5.& lib.10.cap.8.& lib.13 cap.4. Petr.Greg. lib.19. Syntagm. cap.5.num.4.Anæus Robert.rer.iudicat.lib.1.cap.1.*Romano iure, quia pater filio orbo, & intestato in omnibus succedebat*.Pichard.prin.inst.quib.n.est perm fac.testam.Ant.Gom.in l.6.Taur.

Cons.

caſtrẽſe, en el qual goza el hijo mas llenos priuilegios, ſolo por tocarle ſu dominio por derecho eſpecial, y contra las reglas comunes, como dixo (136.) Caro lo Ruino; y ſe debuelve al padre en el caſo de la muerte civil del hijo: bien ſe confirma quanto mas legalmente debe ſer exceptuado el peculio adventicio, en que cõcurre a fauor del padre la reſervacion natiua del vſufructo, ſu adminiſtracion, y poſſeſsion; (137.) y no poder el hijo enagenar, ni ceder la propriedad del peculio adventicio, (138.) ni cedida de hecho, confirmar con ſu juramento (139.) la ceſsiõ, ni conſtituir cenſo (140.) ſobre ella; ſiendo aſsi que otro qualquier proprietario, puede traſpaſſar la propriedad contra la voluntad del vſufructuario. (141.)

Dexalo ſin razon de dudar la reſoluciõ de Bartulo tomada de Acurſio, a quien ſiguieron los antiguos; (142.) el qual refutando la opinion de otros, que admitieron la confiſcacion de los peculios en fuerça de poder ſer condenado el hijo por delito, y obligarſe por contrato, y que le compeтen el peculio caſtrenſe pleno iure, y el dominio del adventicio, y que paſſa en el Fiſco quanto en el reo ſe halla con derecho de preſente; aſsienta que no ſon capaces de confiſcacion los peculios; porque en cõcurſo del dominio originario del padre, no ſe debe atender al legal del hijo, (*) ſino es en el caſo de teſtar, en que la ley nueua corrigio el derecho antiguo. Y que aunque el hijo ſea capaz de obligarſe por cõtrato, ò deli-

(136.)

Conſ. 15. nu. 4, vol. 5. apud Paſchal. de patr. poteſt. d. cap. 5. num. 7. Fachi. lib. 9. controv. cap. 48. vbi aſſerit ex identitate rationis nõ confiſcari peculium adventicium licèt pater in ea nullum habeat vſumfructum.

(137.)

L. cum oportet. §. non autem, ibi: *Pleniſsimam poteſtatem*. l. fin. §. fin. C. de bon. quæ liber. Pinel. in l. 1. 2. part. nu. 16. C. de bon. mater Garcia de expenſ. cap. 10. n. 1. & cap. 11. in prin. Caſtill. de vſufruct. lib. 1. cap. 3. num. 36.

(138.)

Dict. l. fin. § filijs autem. C. de bon. quæ liber. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. num. 20. Ant. Fabr. in C. tit. de bon. quæ liber. diffin. 4.

(139.)

Ex Molin. d. cap. 9. nu. 20. Gratian. deciſ. 76. num. 2. Olea d. q. 6. num. 16.

(140.)

Contra Gurb. in conſuet. Meſſan. part. 1. cap. 7. gloſ. 18. num. 5. innixum l. 2. ff. de vſufr. Felician. de cenſib. lib. 2. cap. 4. num. 9. Duard. de cenſib. §. 1. quæſt. 18. à n. 12. Honorat. Leothar. de vſufr. quæſt. 51. num. 54. expreſſè denegans conſtitutionem cenſus in bonis adventitijs, in quibus pater habet vſumfructum

(141.)

L. locum 21. verſ. proprietarius, ff. de vſufr. l. 2. C. eod. d. rectè dicimus, ff de V. S. §. proprius inſt. de hæred. inſt. vbi Pichard. num. 22. l. 1. §. fin autem proprietarius. C. comm. de manum Amay. lib. 1. obſerv. cap. 15. num. 6. Olea de ceſsion. iur. 1. quæſt. 6. nu. 16.

142

Bart. omnino videndus in d. l. ſi finita §. ſi de vectigalibus, vbi Paul. de Caſt. Alex. in l. ſi marito, ff. ſolut. matrim. Baſsio de confiſcat. bon. num. 21.

(*)

Arg. l. quibus, §. dominus, ibi: *Naturale magis quã ciuile debitum ſpectandum eſſe*, ff. de condi. & demonſtr.

L.

ò delito, (143.) y que contra el padre se dà accion de peculio, ò in rem verso, es en los contratos, y delitos en que ha tenido el hijo persona para quasi contraer, (144.) y parecer en el juyzio de que sale condenado en cantidad determinada: lo qual cessa en el crimen que irroga muerte civil, y confiscacion, que entonces no la admitieron los Autores, como no puede darse principio capaz del juyzio para que por el quasi contrato judicial, ò la accion de la sentencia, quede el hijo obligado. (145.)

Y porque no reste escrupulo, satisfacemos a la objeccion de la patria potestad dissuelta por el crimen de la heregia; afirmando que ademas de ser disputable si el delito priua de ella al padre antes de la sentencia (146.) la libertad del hijo, en orden a gozar del pleno dominio de sus peculios, por cessar el impedimento de la patria potestad, solo tiene lugar en los bienes que de nueuo adquiere; no en los ya adquiridos, en que el padre mantiene derecho preexistente, y perfecto, como nota Bartulo, y defienden los Autores. (147.) Los quales lo exemplifican en la especie de espirar la patria potestad por el monachato del padre, assentando llanamente que por el tiempo de su vida passa, y gozarà el vsufructo radicado en los bienes del hijo, el Convento, ò Religion, siendo de las capazes de tener bienes en comun; porque no es necessaria la patria potestad

(143.)

L. tam ex contractibus, ff. de iudic. l. quoties, ff. de noxal. l. 2. §. 1. de pollicit. Ant. Fabr. in C. lib. 4. tit. 20. dif. fin. 3. num. 10. & quæ cumulat Bart. d. §. si de vectigalibus. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 8. Ant. Gom. var. lib. 2. cap. 5. num. 2. Felician. de censib. lib. 2. cap. 2. num. 21. Hermosil. glos. 1. num. 2. l. 4. tit. 1. part. 5. & l. 3. tit. 4. d. p. Petr. Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8. à num. 24. vsque 33.

(144.)

Bart. d. §. si de vestigalibus, num. 13. *Tertio obstat, nam minor prohibetur alienare, & tamen propter eius delictum bona publicantur vt C. de author. præst. l. claram & quod no. C. vnde vi l. si quis in tantam ubi tetigit Iacob. de Aren. & Cyn. & maiores dixerunt. Respondeo ibi erat prohibita alienatio fauore minoris, vnde propter delictum perdit suum priuilegium, hic verò est prohibita alienatio fauore alterius, scilicet patris.* Fachin. d. lib. 9. cõtrov. cap. 47. *Quia non ideò confiscari bona filij negamus, quod alienari non possint, sed quia pertinent ad patrem, filio capite minuto.*

(145.)

Dict. l. tam in cõtractibus, vbi Ant. Fab. Accurs. l. si quis in tantam, verb. *Earundem.* C. vnde vi. *Pater de peculio post condemnationem non prius.* Bart. d. §. si de vectigalibus num. 13. *Item obstat quia filio condemnato datur in patrẽ actio de peculio, & in eum fit executio. l. 3. § idẽ rescripsit de pecul. l. filijs fam. & ibi not. sup. solut. matrim. Respondeo, illud verum quando filius condemnatur in certa quantitate, & sic est debitor; hic verò bona publicantur, in qua publicatione non venit peculium, & sic ad id non est debitor.* Fachin. d. cap. 47. in fin.

(146.)

Arg. eleganti text. in l. fin. ibi *Vt libertatem, non damnationis, sed liberalitatis paternæ testem habeant.* C. de sentẽt. pass. d. cap. 2. §. filij de hæred. in 6.

(147.)

Bart. in Auth. ingressi, nu. 49. Cod. de sacrosant. Eccl. Guid. Pap. dec. 395 Pinel. C. de bon. mater. 1. par. num. 47 Cavalcan. de vsufr. mulier. relict. num 241. Spin. in specul. test. glos. 12. n. 22 Ant. Gom. l. 48. Taur. num. 8. Paschal de virib. patr. potest. d. cap. 3. num. 61. plurib. Castill. de vsufr. lib. 1. cap. 63. num. 28. & ex l. 4. C. de bon. quæ lib. l. fin. C. ad Tertull. l. fin. in fin. C. commun. de successión. d. lib. 1. cap. 3. à num. 44. in terminis hæretici Seraph. Maisur. de confiscat. quæst. 4. num. 24.

para

L. 1.

(148.)
L.1.ibi: *In diem vitæ*.C.de bon.matern.l.fin.verſ.ſin verò.C.ad Tertull. Pinel.in d.l.1.num.39.& 42.Paſchal. d.cap.3.num.35. Gratian. cap.464. Maſsin.de cõfiſcat.quæſt.35.num.55. ex Salicet.in Auth.ingreſsi.C.de Epiſcop.& Cler.Roderic. Suarez in diſp. maiorat. poſt l. poſt rem iudicatam num.37.

[149.]
L.1.2.& 3.& l.cum oportet,& l.fin C.de bon. quæ liber.l. 1. & 2. C. de bon. matern, l. fin. §. ſi verò defuncta perſona. C. ad Tertull. Petr.Greg.d. cap.8 lib.11.Syntag.Vacun.à Vacun. lib. 4.declarat. 57. Paſchal. de virib. patr. poteſt. d. cap.3. Ant.Gom. in l. 48.Taur.n.

(150.)
L.5.tit.17.part.4.l.13.tit.1.part.6. latè Greg.Lop.in d.l.5.verb.*El vſufructo*.

[151.]
Avendañ.in l.6.Taur. gloſ.4.nu.5.

(152.)
L.ſi ab eo C.de legitim.hæred.l.fin C.de emãcipat.liber.§. fin.inſt.de legit. agnat. ſucceſ. Ant. Gom. in l.6. Taur. num.4. Azeved. in d.l.1.tit.8. lib.5.num.46.

(153.)
Lib.6.comm.cap.6.num.1.

(154.)
L.6. Taur. l.1. tit.8. lib.5. Recop. quod intelligas iuxta limitationem aſsignatam num.162.& Azeved.in d. l.1.num.56.

para la duracion del vſufructo: como verſa vice ſe comprueba en la eſpecie de ſer el hijo el que entrò en Religion, pues ſe continùa en el padre el vſufructo que antes de la profeſsion eſtaua cauſado (148.) en ſus bienes peculiares.

Hallamos igual, y aun ventajoſa prueba en nueſtro derecho del Reyno; pues como aquel primer dominio que compete al padre en los peculios del hijo ſea firme, y no ſujeto a perderſe, ſino en los caſos que el derecho diſpuſo: aunque el nueuo del Codigo, y Authenticas (149.) introduxeron con la diſtincion de los bienes adventicios, y quaſi caſtrenſes, capacidad de retener el hijo dominio en los bienes que adquiria, y le ſiguiò el derecho de las Partidas (150) con las calidades, y reſervaciones que avian diſpueſto los Emperadores; nunca abdicaron del padre en caſo de premorir el hijo, el derecho que le confiriò, y continuaua la patria poteſtad; antes ſobre los peculios formaron diverſos eſtablecimientos algunos injuſtos, ſegun notaron (151.) Autores graues. Conque antiquadas las ficciones que con la emancipacion (152.) avia introducido la ſutileza del derecho Civil (violando la pureza del natural, como obſerva Franciſco (153.) Conano) y quitadas las diferencias del ſuceder en dichos bienes, dieron nueſtras leyes (154.) modernas al hijo abſoluto adbitrio en la tercera parte, y dexaron por proprias al padre las

L.fin.

las otras dos porciones, borrando en vnas, y otras la distincion de bienes aduenticios castrenses, ò quasi castrenses; el derecho que los Emperadores avian dado contra toda razon a los hermanos, para concurrir (155.) con los padres en la sucession abintestato de los hijos, y quitando tambien al hijo la testamenti faccion que el derecho le avia concedido en los bienes castrenses, reduciendo à bienes de los padres la sucession de las dos porciones: en tal manera, que aunque saliesse el hijo de la potestad civil, por matrimonio, ò por otro privilegio, y causa, adhuc no tuviesse disposicion en ellas;(156.)pero dexãdole tã absolutamente la tercera, que siendo assi, que cometiendo el hijo crimen de heregia, no se confiscauan sus peculios por pertenecer al padre, segun dexamos fundado, ha lugar la confiscacion despues de la ley de Toro, en la tercera parte de su caudal, como lo aplaude el (157.) señor Fermosino.

De todo lo qual resulta probada nuestra consequencia, y que perteneciendo al dicho N. con dominio, ò causa cierta, que le produce ex postfacto; las dos tercias partes que señalò la ley, desde el dia de la adquisicion de su hijo, se incluirân en la confiscacion que el dicho N. contraxo por el crimen de la heregia, pues sobreviuio a su hijo, y le pertenecen sus bienes con derecho de presente, (158.) no de futuro, que es el caso en que los

(155.)
L. fin. C. comm. de success. Auth. de hæred. ab intest. ven. § si igitur Auth. defuncto. C. ad Tertull. § 2. Inst. quib. non est perm. fac. test. l. 4. tit. 15. par. 6 Avend. l. 6. Taur. glos. 2. num. 2. & 3. & glos. 4. & 6. Cervan. d. l. 6. num. 30 Azeved. in d. l. 1. à num. 54. Matienç. glos. 3.

[156.]
Greg. Lop. in l. 6. verb. *Padre*. tit. 17 part. 4. ex Ant. Gom. in l. 6 Taur. Molin. de primog. lib. 2. cap 9. num. 21. Cevall. quæst. 794. à num. 4. Hermol. glos. 8. l. 11. tit. 4. part. 5.

(157.)
Referens Cald. Pereg. in l. si curatorem habens verb. *Lasis* n. 152. Vald. & Canter. in quæst. 1. num. 39. de tangent. punit. delict. Sanch. in præcept. Decalog. cap. 15. num. 7. & 10. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 12. sed est intelligenda sine preiudicio vsusfructus paterni, vt infra à num. 168.

(158)
Bart. in l. quoties num. 2. ff. de nouation. vbi Paul. de Castr. num. 5 *Quantũ ad illa iura quæ erant in esse producta tempore confiscationis*. Caroc. de excuss. par. 1. quæst. 16. Fern. Arias de Mesa lib. 3. var. cap. 42. nu. 4. Riccial. de iur pers. extr. grem. lib. 5. cap. 32.

Arg.

los DD. no admiten la confiſcacion.

Y ſi ſe dixere que quando ſupongamos radicado en el Fiſco, deſde el inſtante que delinquiò el padre el vſufructo que gozaua en los bienes del, y aquella ſuſpenſa propriedad que deſpues ſe perficiona, no quedò en nueſtro caſo perſona (159.) en quien pueda obrarſe la ficcion. Reſpondemos, que aunque N. padre, eſtuuieſſe muerto civilmẽte (160.) por el delito, al tiempo que muriò naturalmente ſu hijo; para cauſar la reunion, y para que reuiuieſſe el dominio paterno, no fue neceſſario mas que el vſufructo que eſtaua ya transferido en el Fiſco; porque ſegun doctrina de Bartulo, y muy individual de nueſtros terminos, (161.) como ſe conſidera, y ſe finge, que los bienes del hijo fueron ſiempre porcion de los del padre; baſta para la acrecencia que aya bienes ſuyos, aunque falte la perſona: como ſucede en el derecho de acrecer, del qual tambien es capaz el Fiſco, (162.) y aun del fideicommiſſo, y ſubſtitucion que compete por contrato, (163.) por ſer titulo, y adquiſicion particular.

Ni tampoco nos embaraza ſi opuſieren, que las doctrinas alegadas acerca del vſufructo, y acrecencia de propriedad, no corren en eſta eſpecie, porque ſiendo N. inſtituido heredero de ſu hijo, en las dos tercias partes de los bienes ceſſa la confuſion de peculios, y dominio del padre, y debe ſer tenido por herede-

(159.)

Arg. l. quoties, ibi: *Nec exiſtente conditione illam contingere nouationem. quoniam nunc cum exiſtit conditio non eſt perſona, quæ obligetur.* ff. de nouation. plura ad confirmationem apud D. Fermoſin alleg. 31. num. 16.

(160.)

Demoſthen. apud Liban. declam. 16. *Decreto mortuus ſum: amiſi ciuilem animam.* Ideò Cicero olim exul, iam reſtitutus, natalem redditus ſui cõgratulatur Attico lib. 3. epiſt. 20. plura apud D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2 cap. 6. l. verum, §. fin. ff. pro ſocio. l. 1. § fin. ff. de bonor. poſſ. contr. tab. l. 4. § ſi deportatus, ff. de bon. liber. Cuiac. lib 3. obſerv. cap. 10. D. D. Ioan. Chumazero ſelect. diſp. 10. num. 3.

(161.)

Bart. in d. l. proponebatur, ff. de Caſtr. pecul. *Hic non fingitur patri quæſitum. ſed fingitur in eius bonis ſemper fuiſſe: ideò ſufficit ſemper extare bona patris, licet perſona defuerit.* Quia portio accreſcit portioni non perſonæ, vt in iure accreſcendi l. ſi Titio fructus, §. 1. ff. de vſufr. Ant Fab. in C. quand. non potent. part. de fin. 1. num. 5. l. ſi totam, ff. de acquir. hæred. l. Papinianus, ff. ad Trebell. Duaren. de iur. acreſc. lib. 2. cap. 6. Cevall. comm. quæſt. 69.

(162.)

Ex Vulpell. conſ. 112. num. 9. & 10 Baiard. ad Clar. quæſt. 78. num. 107. Guazin. de confiſcat. concl. 13. limit. 13. num. 41. Seraph. Maſin. eod. tract. d. quæſt. 35. num. 23. remiſſiuè ad Bellon. de iur. accreſcẽd. cap. 7. quæſt. 66 per tot. vbi in terminis omnem lapidẽ mouit.

(163.)

Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. tract. 2. diſcurſ. 1. ſpecial. 37. per tot. qui num. 7. ait. *Secundo quia in contractibus ceſſat cauſa caduci, cum ſint particulares acquiſitiones ac radicatæ in conſenſu promittentis ac ſtipulantis qui ex ſuo conſenſu ac negotij contractu, nõ ſolum acquirit ſibi, ſed omnibus alijs.* Olea de ceſsion. iur. tit. 3. quæſt. 10. n. 8. in fin.

redero; (164) de cuyo titulo, y efecto es incapaz, por hallarse criminoso en la heregia al tiempo que se le defiere.

Pues dado caso que cessasse la ocupacion iure peculij, y se vistiessen los peculios de la naturaleza de herencia, como titulo mas honorifico, y fin que motiuò la institucion legitima, para que cessasse la injuria de la exheredacion, ò el olvido (165.) en tan estrecho parentesco; la ley de la sucesion no hizo mas, que determinar, segun dexamos ponderado, las dos tercias partes de la legitima, y confirmar la prelacion de los hijos, del hijo en concurso de la sucesion con el abuelo, y comunicarsela tambien a la muger deste, siendo viua; (*) pero no en quanto a la participacion de el vsufructo que le compite por la patria potestad, (166.) ni violarla en los demas efectos adquiridos.

Y assi se reduciràn a bienes peculiares las dos porciones, y obrarà la fuerça del dominio antiguo; porque no debe producir diminucion lo que se introduxo por aumento, como lo arguyò Croto (167.) en terminos de la dote profecticia, que pleno iure se le adquiria a la hija.

Y aun no queda esta conclusion en la fuerça de argumento; pues llanamente afirma con autoridad comun, (168.) nuestro Don Iuan de Roxas contra Antonio Gomez, que aunque la ley

(164.)
Ant. Gom. in d. l. 6. Taur. num. 2. Matienç. d. cap. 1. glo. 3. tit. 4. lib. Recop.

[165.]
Auth. §. cæterum, ib: *Sola enim nostre serenitatis intentio est. à parentibus, & liberis iniuriam preteritionis & exheredationis auferre*. C. de inof. testam. l. filiū. §. sed etsi partio, ff. de legat. præst. l. si patronus, ff. de confirm. tut. Cicer. pro Quint. *Haredem reliquit hunc Quintiū, et ad quem summus mæror morte veniebat, ad eundem summus honor quoque per veniret*. Ossuald. lib. 6. comm. cap. 19. lit. A. Michael Gras. recept. sent. §. testamentum quæst. 5 c. num. 3. Merlin. de legitim. lib. 5. tit. 2. quæst. 1. num. 9. Spin. in specul. testam. glos. 17. num. 6.

(*)
Nam hoc solùm innovatum est, vt sit liberorum, prima causa successionis d. Ant. Gom. num. 3.

(166.)
Ant. Gom. in d. l. 6. num. 12. ex l. fin. C. ad Tertul.

(167.)
In repet. l. frater à fratre, ff. de condict. indeb. apud Paschal. de patr. potest. d. part. 1. cap. 3. num. 40.

(168.)
In epitom. success. cap. 29. à nu. 23. vsque 28. Tell. d. l. 5. num. 3. Gom in l. 48. Taur. num. 7. Roderic. Suarez in l. postrem iudicatam, in d. disp. maioricat. nu. 37. Covar. cap. quia nos num. 2. de testam. Peralt. de hæred. inst. in rubr. num. 181. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. à num. 22. Mier. de maiorat. part. 1. quæst. 1. num. 46. Alvarad. de coniect. ment. defunct. lib. 2. cap. 1. num. 8.

quinta

Vltra

quinta de Toro concediò con la testamenti faccion, libre disposicion al hijo de familias en la tercera parte de sus bienes; no se estiende la facultad a perjudicar al padre en el vsufructo que gozaua en dicha porcion; y que assi solo se le adquiere en la propriedad al heredero del hijo, hasta que muere el padre: question que aviendola tratado D. Iuan del Castillo, (169) la cōcluye diziendo, que fuera cosa dura el apartarse in iudicando, & consulendo de la parte afirmatiua.

Y no obstarà vltimamente, si se opusiere la comun, y assentada conclusion, de que la confiscacion de bienes contraida por crimen de lessa Magestad humana, ò divina, no comprehende los adquiridos despues del delito; (170.) en tanto grado, que la legitima del hijo Herege, ò traydor, no se incluye en la confiscacion, muriendo el padre despues de ser el hijo delinquente: (171.) y que a este exemplo, y por identidad de razon, no deberàn comprehenderse en la confiscacion del dicho N. las dos tercias partes que la ley le señalò por legitima en los bienes de su hijo.

Porque representamos, que el derecho que el hijo tiene a los bienes del padre, no se reputa formado, sino condicionado, (172.) y futuro; y por esso no capaz de transmitirse al Fisco; pero el derecho que el padre tiene en los bienes del hijo, es cierto, y presente; porque

[169.]

Vltra adductos n. antecedenti, arg. l. 1. §. in autem proprietarius. C. comm. de manum. Matienç. in l. 4. tit. 4 glos. 3. num 3. & 4. & in l. 1. tit, 8. gl. 3 num. 18. lib. 5. Recop. Gutierr. pract. lib. 2. quæst. 40. Avendañ. in l. 5. Taur glos. fin. Spino de testam part. 4. rubr num. 15. Mendez de Castr. in l. cum oportet. C. de bon. quæ liber. part. 1. num. 53. & part. 2. num. 130. Castil. de vsufruct. cap. 68. nu. 29. vbi post enumeratos aliquos sententiæ contrariæ assertores. *Ex quibus rationibus dubia remanet adhuc præfata quæstio, quamvis in iudicando, & consulendo durum esset à prima opinione recedere.*

(170.)

L. si mandatero §. is cuius, ibi: *Quia publicatis bonis, quidquid postea adquiritur non sequitur fiscum* ff. mandat. l. eius qui §. 1. ibi: *Bona quoque quę tunc habuit cum condemnaretur, publicabuntur*, ff. de testam. cap. fælicis. ibi: *De postmodum acquisitis repetitio nō denegatur*. de pœn. in 6. Angel. in l. quoties, ff. de nouat. Mieres de maiorat. d. 1. part. quæst. 1. à num. 551. Merlin. controu. cent. 2. cap. 20. & 21. Arias de Messa lib. 3. var cap. 11. num. 13. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 23. D. Fermosin. alleg. 30. per tot.

[171.]

Carleval. de iud. tit. 3. disp. 20. n. 5. Farinac. quæst. 24. à num. 15. Giurb ad cōsuet. Messanens. cap. 4. glos. 5. à nu. 18. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. q. 33 Seraphin. Massin. de confiscat. quæst. 28. nu. 14. Apud quos ampliatur cōclusio in omnibus delictis etiam atrocissimis. licèt autument posse induci iure statutario, vt pater pro filio delinquente teneatur solvere legitimam. Hodiern. ad Surd. decis. 367. Merlin. d. quæst. num. 7. & Massin. d. q. nu. 16.

(172.)

L. in suis, ff. de liber. & posthum. Speculat. tit. de execut. sent. §. sequitur vers. quid si filius fam. & vers. quidam tamen dicunt. Gigas de crim læs. Maiest. quæst. 18. Bald. in l. si qua pæna ff. qui sunt sui. vel alien. Covarr. lib. 2 var. cap. 8. num. 7. vers. sic delinquēte filio. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 37 Hermosil. glos. 2. l. 8. num. 20. & gl. 1. tit. 5. l. 13. num. 8. part. 5.

Dict.

que luego que el hijo los adquiere, establece en ellos el padre el vsufructo, y la propiedad suspensa; (173) y en llegando el caso de morir el hijo, retiene los bienes por proprios; no los adquiere, ni como sucessor, ni como heredero; ni se pueden antes juzgar por futuros; ni despues por nueva adquisicion, el dominio que en ellos se entera, y perficiona con la muerte del hijo.

Confirmase esta respuesta, reparando que la eficacia que incapacita al herege, para la adquisicion, y le constituye muerto, para transferir en el Fisco sus derechos, se funda, no en realidad natural, sino en ficcion; la qual puede obrar en los bienes futuros, y en los que el reo no tiene derecho causado; como en materia capaz de la ficcion, extincion del sujeto, y repugnancia al origen de la adquisicion; pero si en el reo se halla antes del delito algun derecho natiuo, ò formado, aunque imperfecto, se transfiere absolutamente en el Fisco, (174.) por la regla de que a èl passa quanto al heredero estraño; (175.) y despues se perficiona sin obstancia del medio tiempo, por el principio de que desvanecida, ò resuelta la qualidad suspensiua, queda perfecto el acto. (176.)

Tenemos de ello, y en terminos de sentencia capital, decision expressa en (177.) la especie de aver pactado el padre la restitucion de la dote, en caso que muriesse constante el matrimonio,

la

(173.)

Dict. l. placet. ibi: *Confestim adquire ei cuius est in potestate neque momento aliquo subsistere in persona eius*, ff. de acq. hæred. d. l. cum oportet. §. non autem, ibi: *Plenissimam potestatem*. C. de bon. quæ liber. Amay. d. adit. pag. 15. *in quo etiã pater habet proprietatem licet suspensam, nisi filius disposuerit*. Vide sup. nu. 104.

(174.)

Bart. adductus nu. 158. Paul. de Cast. d. l. quoties nu. 3. ff. de nouation. *Quãtum ad illa iura, quæ erant in esse producta tempore confiscationis*. Menoch. cons. 101. num. 30. vers. non obstant. D. Fermosin. alleg. 27. num. 13. *Verum inibi positum est, vt illa pars assignata mulieri debei applicari fisco, omni euentu ex quo post sibi donationem factam in hæresim incidit, cum facta fuerit domina*.

(175)

Vltra adductos n. 34. Sixt. de Regalib. lib. 2. cap. 12. num. 37. Menoch. de arbitr. cas. 157. num. 4. Peregrin. de iur. fisc. tit. 1. lib. 5. num. 57. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2. part. 2. num. 14.

(176.)

L. lex vectigali, ff. de pignor. l. si ex duobus. §. 1. ff. de in diem addict. vbi Bart. Alberic. & Salicet. cap. nuper de donat. inter. Ant. Gom. var. tom. 2. cap 3. num. 8. Petr. Barbos. in l. quia tale num. 86. ff. solut. matrim. Salgad. de Reg. protect. part. 4. cap. 14. num. 19. Larrea decis. 76. num. 5.

[177.]

L. inter socerum, §. fin. ibi: *Quod si mulier in matrimonio decesserit, ex stipulatu, fisco dotis actio quæreretur*, de pact. dotal. l. sed si alia §. fin. ff. de bon. damnat. Petr. Barbos. l. si constante in prin. §. 1. num. 21. Micres d. part. 1. quæst. 1. nu. 353. Batard. ad Clar. quæst. 78. nu. 108 Guacin. de confiscat. conclus. 13. limit 18. num. 41. Carroc. de excusion. par. 1. quæst. 16. Ricciul. de iur. personlib 5. cap. 32. num. 36. Mast. d. lib. 3. var. cap. 42. num. 4. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 11.

La

la hija a quien la dio; pues responde el I. C. que si se parificasse la condicion, siendo yà el padre reo, toca al Fisco el derecho de la recuperacion, por estar producido, y causado al tiempo del pacto, y considerarse esto bastante para transferirse: como ponderando la decision de dicho texto, resolviò (178.) Alexādro, a quien siguieron los antiguos, diziendo, que todas las vezes que en el reo se halla algun origen, ò principio de accion, passa al Fisco sin embargo de la incapacidad, y aunque se perficione en tiempo inhabil: sentir que aconsejò Tomas Gramatico (179.) en el caso de confiscacion de bienes del Mariscal de Napoles, declarado por rebelde.

Y porque pueden replicarnos, que la decision deste texto procede en derechos condicionados que nacen de contrato, los quales sin disputa passan al Fisco por la interuēcion de los dos contrayentes, en quienes se funda derecho seguro, aunque pendiente su perfeccion del complemento de la condicion; (180.) no empero en las disposiciones testamentarias, por pender solo de la voluntad del testador que no basta a conferir derecho, si no subsiste al tiempo de la delacion la persona que le merecio el amor: (181.) recurriremos a decision irrefragable, qual juzgamos es la constitucion de los Emperadores Arcadio, y Honorio, (182.) a donde causa este efecto el ministerio de la ley, al igual que defendemos la obra

(178.)
In l. si marito, ff. solut. matrim.

[179.]
Conf. crim. 7.

(180.)
§. ex conditionali, inst. de V. O. l. si quis, 57. ff. eod. l. necessario, vers. *Quod si pendente*, ff. de pericul. & comm. rei vind. l. quoties. C. de donat. quæ sub mod. Ant. Gom. var. 2. cap. 11. nu. 36. Quod intellige in conditione casuali, vel mixta, non in potestatiua, l. si decē cum petiero, ff. de V. O. Castill. tom. 3 controv. cap. 14 Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 8.

(181.)
L. neque adiecit. ff. pro socio; quam illustrat Pinel. l. 1. part. 3. num. 60. C. de bon. matern. Pichar. l. in d. §. ex conditionali num. 10. & ad tit. ff. de vulg. & pupill. substit. cap. 2. num. 19. Ant. Fabr. lib. 15. coniect. cap. 6. & 7. D. Ioseph Vela tom. 1. dissert. 11. à nu. 5. Solorçan. de iur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 11. à num. 46.

(182.)
L. quisquis, §. vxores. C. ad l. Iul. Maiest. L. res

en

en los peculios. Señalando, pues, los bienes que son capazes de confiscacion en el crimen de lessa Magestad, aviendo dispuesto en diversos casos, llegaron al de la donacion propter nuptias, hecha por el marido antes del delito; y porque en los demas crimines estaua determinado que permaneciessen en la muger absolutamente los bienes donados, y se confirmasse la donacion con la muerte civil; (183.) declararon, que si la muger passasse a segundas bodas, y por su reiteracion malograsse la propriedad de la donacion propter nuptias, (184.) todo perteneciesse al Fisco, y no a los hijos, (185.) en fuerça del dominio antecedente, que se consideraua reservado en el marido, si la muger passasse a segundo matrimonio. Del qual derecho, ya causado, no le pudo priuar la incapacidad, con que la traycion le afectò, ni su delito constituirle tan muerto, que no reviuiesse la capacidad de transferir en el Fisco aquellos bienes, como proprios del reo; y en essa conformida lo resolviò Andres Fachineo (186.) a fauor del Fisco, contra la muger, hijos, y herederos del marido.

Y en essa conformidad tambien espera el Fisco Real de la Inquisicion, ha de executarse en quanto a las dos tercias partes de la herencia del dicho N. Sin que para el efecto de la reunion, y acrescencia fuesse necessario

(183.)
L. res vxoris. C. de donat. inter. l. si qui posthac. C. de bon. proscript. l. sed si mors, ff. eod. Ant. Gom. in l. 40. Tau num. 91. P. Molin. disp. 659. Farinac. quæst. 25. à num. 130. Castro Palao d. tract. 4. disp. 5. punct. 3. num. 2. Masin de confiscat. quæst. 38. num. 39. Hermosil. d. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. n. 9. Quod privilegium est peculiari vxori, & ideò non habebit locum in marito. d. l. res vxoris, ibi *Quia pudicitiæ premio cessit.*

(184.)
L. fœminæ. l. generaliter. C. de secund. nup. An. Fab. in C. tit. eod. difi. 2. quod accipias ex causa lucratiua. d. l. fœminæ, ibi: *Cuiuslibet munificę liberalitatis:* Alvar. Valasc. consult. 16. nu. 8. Mart. de success. legal. part. 1. quæst. 5. art. 2. à num. 13. Mart. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 3. partic. 3. n. 3

(185.)
Dict. §. vxores, ibi: *Tempore quo vsusfructus absumitur, omnia ea fisco nostro relicturas esse cognoscant, quæ iuxta legem filijs debebantur.* Ant. Fab. in C. tit. eod. ff. difin. 3.

(186.)
Lib. 9. controvers. cap. 35. *Et licet ea bona vxoribus donata fuerint vel relicta: tamen non fuerunt eis pleno iure & vt nostri loquantur irrevocabiliter acquisita, sed revocabiliter, scilicet si ad secundas nuptias convolauerint, tunc enim ea tenentur filijs primi matrimonij reservare, iuxta l. Feminę. C. de secund. nupt. Hoc igitur ius filiorum occupat fiscus, sicut & cętera bona, ac iura patris perduellis.*

ſario acto alguno, ni noticia ſuya, por obrarlo el miniſterio de la ley; la qual ſiempre habla, (187.) y en nombre, y vez del intereſado da la providencia neceſſaria, para que ſe logren los efectos de ſu diſpoſicion; como en terminos bien proporcionados ſe reſuelve en el derecho de repeler el hijo el gravamen de la legitima, pues paſſa al Fiſco, aunque el hijo no lo aya contradicho (188.) en vida; en fuerça de obrarſe por miniſterio de ley, y provenir por titulo particular; que ſon tambien los fundamentos que ſeñalan los DD. para que la legitima, y el ſuplemento de ella, ſe tranſmitan abſque agnitione, a qualeſquier (189.) herederos; y con tanta irrevocabilidad que no debe admitirſe ſu renunciacion en dictamen de muchos. (190.)

Y para que ceſſen las paridades donde ay doctrina individual, citamos la que enſeña Antonio Pichardo, (191.) en los miſmos terminos de ocupar el padre iure peculij los bienes del hijo de familias; proteſtando el miſmo Autor que es ſingular en aver tocado, y reſuelto eſte punto, no obſtante que la vtilidad de la queſtion pudiera aver ocaſionado a no olvidarla los Eſcriptores; y ſeñalando por vno de los efectos de la dicha ocupacion iure peculij, el cauſar la reunion, ò conſolidacion de dichos bienes peculiares, ſin que el padre aya declarado ſu voluntad de hecho,

(187.)
L. Arriani. C. de hæret. l. 1. ibi: *Quæ etiam nullo verbo præcedente poſſit ab ipſa lege induci.* C. commun. de leg. Bald. in l. ſcimus in prin. C. de inoffic. teſtam. l. quoniam in prioribus. & ibi Roder. Suarez a[illegible] l. 10. num. 1. 2. & 4. & in 3. limit. a[illegible] l. Reg. Ant. Gom. tom. 1. cap. 11. num. 25.

(188)
Fachin. lib. 12. controv. cap. 10. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. quæſt. 17. à nu. 8. Farin. conſ. 159. num. 39. Ciriac. cõtroverſ. 148. per tot. Seraphin. Maſsin de confiſcat. quæſt. 35. num. 22. alleg. deciſ. Rot. Rom. recent. deciſ. 342. nu. 3. *Vbi aſsignatur ratio incõvenibilis, quod cum onus delegitima reijciatur miniſterio legis, non eſt opus, quod filius contradicat, dum lex pro ipſo prouidit.*

(189.)
Noal. de tranſmiſſ. caſ. 10. nu. 1. Tam ſi agatur de hæredibus ſuis, quam extraneis, nam quoad hoc nullam agnoſcũt differentiam Boer. deciſ. 250. Gail. lib. 2. obſerv. 120. num. 16. & 131. nu. 12. Mantic. de coniect. lib. 7. tit. 8. nu. 10. Craſ. in §. legitima quæſt. 37. Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. diſcurſ. 2. particul. 2. num. 31.

(190.)
Craſ. §. de tranſmiſsione quæſt. 29. num. 9. Peregr. de fideicom. art. 3. nu. 131. Bald. in l. vnic. nu. 9. C. de his qui ant. apert. tab. Menoch. conſ. 77. lib. 1. Gratian. diſcept. for. tom. 2. cap. 271. à nu. 1. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. q. 29 à num. 10. Fõtanel de pact. nupt. clauſ 4. gloſ. 9. part. 5. num. 122. Carleval. de iudic tit. 3. diſp. 25. num. 19. plura invenies melionis notæ apud Larream deciſ. 55. à num. 4.

[191.]
In §. mortuo, inſt. de acquiſ. per arrogat. num. 9. *Et nequis arbitretur ſupradictam quæſtionem tantum de nomine (quod aiunt) eſſe, licet nullus hic, neque alibi in hac materia conſideraverit, ego animadverto, multum intereſſe inter ſucceſsionem iure hæreditario, & occupationem bonorũ iure peculij. In illa enim requiritur declara*

tio

cho, ò de palabrã; que es el caſo miſmo que ſe ha procurado defender en eſte alegato, y manifeſtar que ſin controverſia alguna debe executarſe en las dos tercias partes de dicha herencia la cõfiſcacion declarada a fauor del Fiſco, en todos los bienes, derechos, y acciones del dicho N. judayzante. Seuilla a 29. de Iunio de 1665.

Doct. D. Iuan Gonçalez de Salcedo.

tio voluntatis adeuntis verbo, vel facto ǫ gerit. ff. de acquir. hæred. & ante addit i nem decedens non tranſmittit. l. vnic. §. in noviſsimo, verſ. hæreditatem. C. de caduc. tollend. in hac, conſolidatio fit cum bonis patris, & ideò etiamſi decedat antequam bona vindicet, tranſmittet. l. 1. §. ſi is qui decollat. honor.

[illegible], ó [illegible], que es el caso mis-
mo que se ha pretendido defender co
esse alegato, y manifestar que sin con-
tradicion alguna debe executarse en las
dos terceras partes de dicha herencia la co
fiscacion declarada a fauor del Fisco, en
todos los bienes, derechos, y acciones
del dicho D. [illegible]. Seuilla a 29.
de Iunio de 1667.

Doct. D. Iuan Gonçalez
de Salcedo.

rio eclesiastico [illegible]
[illegible]
colar. [illegible]